165

POR EL REAL FISCO DE LA INQVISICION DE SEVILLA:

EL DOCTOR

D. IVAN GONZALEZ DE SALCEDO,

MAESTRE-ESCVELA, Y CANONIGO DE LA SANTA IGLESIA DE CORIA, INQVISIDOR APOSTOLICO EN DICHO TRIBVNAL que haze oficio de Fiscal.

Senec.lib.1.declamat.7.verſ.Relictus:
MAGNA ENIM VI, OPVS EST, VT ALIQVIS accuſans ſe miſerabilem faciat.

SOBRE

QVE LA PENA DE CONFISCACION DE BIENES, contenida en la condenacion de la memoria, y fama de N. difunto, reo en delitos de Iudaiſmo, ha de comprehẽder las dos tercias partes de la herencia de N. hijo ſuyo, aunque no tuuo noticia alguna el dicho reo de la delacion de dicha herencia; y aunque fue antes que ſe le defirieſſe la perpetracion del crimen de Heregia.

EN SEVILLA. Por Iuan Gomez de Blas, ſu Impreſſor mayor, y del Santo Tribunal de la Inquiſicion.
Año de 1665.

POR
EL REAL FISCO
DE LA INQVISICION DE SEVILLA:

EL DOCTOR

D. IVAN GONZALEZ
DE SALCEDO,

MAESTRE-ESCVELA, Y CANONIGO DE LA SANTA IGLESIA DE CORIA, INQVISIDOR APOSTOLICO EN DICHO TRIBVNAL que haze oficio de fiscal.

Senec. lib. 1. declamat. 7. vers. Relictus:
MAGNA ENIM VI, OPVS EST, VT ALIQVIS accusans se miserabilem faciat.

SOBRE

QVE LA PENA DE CONFISCACION DE BIENES, contenida en la condenacion de la memoria, y fama de N. difunto, reo en delitos de Iudaismo, ha de comprehender las dos terceras partes de la herencia de N. hijo suyo, aunque no tuvo noticia alguna el dicho reo de la delacion de dicha herencia; y aunque fue antes que se le desfiriesse la perpetracion del crimen de Heregia.

EN SEVILLA. Por Iuan Gomez de Blas, su Impressor mayor, y del Santo Tribunal de la Inquisicion.
Año de 1657.



Rendiò el Santo Oficio de la Inquisicion de Seuilla a N. por delitos de Iudaismo, y con sequestro de bienes; y casi vn año antes de la prision, muriò en la Ciudad de Lima vn hijo suyo sin dexar descendientes, y dexando a su padre instituido heredero en las dos tercias partes de su hazienda, en conformidad de la ley Real.

Muriò despues el Reo, sin tener noticia de dicha herencia: prosiguiose la causa de Fê, substanciandose en la forma que el Derecho, è Instrucciones del Santo Oficio disponen en los juyzios cōtra Reos difuntos: huuo sentencia declaratoria del delito, fue cōdenada la memoria, y fama del dicho N. Iudayzante, y declarado a fauor del Fisco el perdimiēto de todos sus bienes, derechos, y acciones, desde el instāte, y tiempo en que cometiò el delito de la Heregia; y en su consequencia pretende, que la confiscacion ha de comprehender las dos tercias partes de la herencia del dicho N. hijo del Reo.

Parece muy dudosa la pretension, porque el Reo no hizo, ni pudo, acto alguno que perficionasse el derecho referido, para poder transferirle en el Fisco el efecto del crimen; y en caso que pueda considerarse derecho bastante para la sucession, ò transmission, resiste, y obsta al Reo la incapacidad que contrae con el mismo delito de Heregia, haziendo lugar a los herederos legitimos. Con que respecto de las dos tercias partes de dicha herencia, no dà materia sobre que cayga la confiscaciō, pues la sentēcia declaratoria del delito debe obrar igual retrotaccion para el efecto de la incapacidad del delinquente, que obra para el tiēpo de la confiscacion.

Diuidese este Informe en dos Articulos. El primero procura aclarar el fundamento, alusion, y congruencia que tiene la practica del Santo Oficio, en relaxar a la justicia, y braço seglar los huessos, y estatuas de los Hereges difuntos, y condenar su memoria, y fama: que aunque para examinar lo que promete pudiera acobardarme la nota con que Seneca

defa-

A) desacredita semejante dililigẽcia: estoy persuadido à que en el campo que ofrece este papel, no se arroja la hoz en mies agena, tanto porque ninguno de nuestros Autores lo ha tratado, quanto porque la impiedad, ò ignorancia de muchos acusa de menos graue, tan ponderosa, y vtil demonstracion, juzgando por ociosa la perdida de la honra, saluandose la vida, como lo respõdiò Fauorino (B) Philosofo de Athenas, en ocasion de aver demolido su estatua los Atheniẽtes, por ser enemigo del Emperador Adriano.

El segundo defiende que se deben juzgar, y declarar por confiscadas, y pertenecer al Fisco las dos tercias partes de los bienes que dexò el hijo de N. Herege, condenado, que premuriò à su padre, aunque al tiempo de su fallecimiento avia incurrido el padre en el crimen de Heregia.

ARTICVLO I.

Estriuan las Republicas en el castigo, y premio, y juzgase imposible su cõseruacion, si hiziere vicio la distribuciõ destos dos medios, por darse en vno, y otro firmeza à la emulacion de la virtud, y al temido escarmiento. (1.)

Por este fin admitio Roma, entre sus Censorias costumbres, los certamenes que inventò Grecia para exercicio de virtud, (2.) concediendo à los que cõ legitimo brio salian vencedores, essenciones de las cargas ciuiles, y conmodidades pecuniarias. (3.) Y à su imitacion se introdu-

(A)

De brevit. vit. *Græcorum iste morbus fuit, querere, quem numerum remigum Vlises habuit, prius scripta fuisset Ilias, an Odissea, præterea an eiusdem esset autoris alia deinceps huius notæ, quæ sive contineas, nihil tacitam concientiam iuvant, sive proferas non doctior videberis, sed molestior.*

(B)

Laurent. Beierlinch. theatr. vit. human. verb. *statua*, fol. 339. lit. C. *Phauorini statuam æream Athenienses deiecerant, eo quod infensissimus fuisset Hadriano Cæsari. Id postea quam philosopho nunciatum est nihil planè commotus dixit; vtilius erat Socrati ab Atheniẽtibus aurea priuari statua, quam aurire cicutã. Contempsit vir prudentissimus statuę glariam vita incolumi.*

(1.)

L. 1. ff. de iust. & iur. & ibi Cuiac. & Petr. Faber. l. 22. tit. 27. part. 2. l. 5. tit. 1. part. 5. ex Arist. lib. 1. Æthic. cap. 5 Simanc. de Rep. lib. 99. cap. 22. Soiorçano de parricid. lib. 1. cap. 1. Amay. lib. 2. obseru. cap. 4. num. 1. Redin. de maiest. Princip. §. sed per legitimos num. 158. Bodin. de Repub. lib. 5. cap. 4. Besold. disertat. 2. de pæn. pæn. & leg. cap. 1. Petr. Greg. de Rep. lib. 2. cap. 2. Offorio de Reg. instit. lib. 7. Carol. Sygon. de Rep. Athen. cap. 4. fol. 108. D. Petr. de Salced. l. cũ fraterno sanguine, & paterna beneficientia me deuinxit amor, tract. del contrav. cap. 2.

(2.)

L. 2. ibi: *Quod virtutis causa fiat*, ff. de alcat. l. 1. §. & qui operas, ibi: *Quia virtutis ostendendæ gratia hoc faciunt*, ff. de postul. Amay. l. vnic. C. de ve-

xeron

xeron despues, y se continuan los Grados de las Vniversidades, con insignias, privilegios; y salarios competentes. (4.)

Por el mismo fin, y segun la importancia de la empressa, fueron subiendo estos aprehensivos honores a otra superior calificacion significada en los Collares, y Coronas: (5.) siendo los Athenienses los primeros que en persona de Pericles, Ciudadano suyo, le costearon al Erario este alimento de la virtud: cuya acertada politica renouaron, y conservan en nuestros siglos, con menos ambicioso, y mas sagrado instituto, los Habitos de las Ordenes Militares. (6.)

Y estendiose a vezes la prerrogatiua que conseguia el militar aliento, ò desvelo politico de vn sujeto, a su familia, (7.) a su posteridad, a los titulos, (8.) y a las estatuas: (9.) para que los frutos de aquellos honores, y la memoria de los Varones heroycos, a quienes representauan los retratos, les encendiesse en emulacion, ò avivasse el ardimiento heredado, para emprehender nuevas hazañas en vtilidad de la Republica. (10.)

No tuuieron poca parte en esta apetecida gloria de la posteridad los Sepulcros, y Epitafios, (11.) que con sus inscripciones dauan alma a las piedras que los engrandecian, particularizandose tambien los Romanos en tener Sepulcros para las familias, (12.) porque se conserva mas firme la memoria, viendo las Vrnas que son religioso deposito de las ceniças de los ma-

venat. fer. lib. 10. à num. 11. D. Ceball. Covarr. thes. de la leng. Castellan. verb. *Iusta* belli simulacrum.

(3.)

L. si duas. §. Vlpianus, ff. de excusat. tutor. l. *Commodis, quæ propter coronas sacras prestantur*, ff. de re iudicat. l. spē, ibi: *Commoda præmiorum*. C. quæ res pign. Vitruv. de archit. lib. 9. Horat. lib. 1. od. 1. Petr. Fab. Agonist. lib. 2. cap. 13. l. vnic. ibi: *Coronatis non æmulis corruptis ac redemptis*. C. de Athlet. lib 10. & ibi Amay. à nu. 14. Cicer. apud Revard. ad l. xij. tab. cap. 15. D. Pet. Pantoj. de aleat. in d. l. 2.

(4.)

Ex l. Magistros, C. de profess. lib. 10. Petr. Fab. Agonistic. lib. 3. cap. 28 Didac. Perez l. 20. tit. 4. lib. 4. ordin. Alciat. lib. 1. *Parer*. cap. 10. Ant. Gom in l. 83. Taur. num. 16. Casan. Cathalog. glor. mund. part. 10. consid. 36. Amay. in d. l. vnic. n. 29. Andr. Mend. de iur. Academ lib. 1. quæst. 11. in terminis privilegiorum, idē Amay. num. 30. Tiraq. de nobilit. cap. 5. num. 1. Aceved. l. 2. tit. 10. lib. 8. Recop. Garcia de nobilit. glos. 35. à num. 4.

(5.)

Valer. lib. 2. cap. 6. Liuius. lib. 7. decad. 7. Veget. de re milit. lib. 1. Tertul de Coron. milit. cap. 7. Meurs. de Archont. Athen. lib. 2. cap. 4. Sygon. de antiq. iur. civil. Rom. lib. 1. cap. 15. Salmuth. in Pancirol. tit. 55. Aul. Gel. noct. Attic. lib. 5. cap. 6. Rosin. antiq. Roman. lib, 2. cap. 27. Ioan. Baltrin. de re milit. lib. 6. cap. 4. Zerd. in Tertull. de Coron. milit. cap. 7. Lips. de milit. Rom. lib. 5. cap. 17.

(6.)

Saavedr. empress. polit. 23. *Pretium virtutis*. D. Ioseph. Micheli, Thesor. de la Cauall. fol. 29.

(7.)

Cicer. in Verr. vltim. action. *Ob earum laborem, ac solicitudinem, fructus illos datos, antiquiorem in Senatu sententiæ dicendæ locum, togam prætextā, sellā curulem, ius, imagines, ad memoriam, posteritatemque prodendam*. Sueton. in Galb. cap. 28. Polid. Virg. de invent. rer. lib. 2. cap. 23.

(8.)

L. 1. C. vt nemo privat. Sueton. in Tiber. cap. 17. Liv. lib. 26. Ovid. Fast. 2. Bud. in l. fin. ff. de orig. iur. Angel. C. qui solvendo, ff. de hered. inst. Turturet. de nobilit. gentilit. lib. 2

cap

cap. 9. Pancirol. var. lib. 1. cap. 2. VVolph. Lac. de Rep. Rom. lib. 3. c. 18. Theod. Hoeping. de iur. insign. cap. 22. Camill. Borell. de præst. Reg. Cathol. cap. 41.

(9.)

L. lex quæ tutores, ibi: *In qua maiorum imagines*. C. de admin. tut. l. si statuam, ff. de iniur. l. fin. C. de stat. & imagin. Mearf. de Archont. Athen. lib. 2. cap. 15. Carol. Sygon. de Repub. Athen. lib. 2. cap. 4. Osuald. lib. 24. comment. cap. 22. lit. R. Valenç. cons. 83.

(10.)

Abb. in cap. venerabilis Valenç. d. cons. num. 156. Tiraq. de nobilit. cap 6. num. 15. D. Ioan. Tamai. Salaz. in Martyrolog. Hispan. in præf. apposite D. Ant. Padilla de fideicommis. in rubr. fol. 4. *Arma quoque, & insignia, quæ in maioratuum creatione imponuntur, vel ipsi Reipublicæ vtilia sunt, vt liberi eius, & cæteri, ad præclara facinora imitanda eorum contemplatione prouocentur.*

(11.)

L. Monumentum, ff. de relig. & sumpt. l. quidam testamento ff. de cōdit. inst. Cicer. lib. 1. de offic. Capitolin. in Gordian. *Sepulchrum milites fecerunt, apud Circaum Castrum in finibus Persidis, titulum huiusmodi addentes, & Græcis, & Latinis, & Persicis, & Iudaicis, & Ægiptijs literis vt ab omnibus legerent*, &c. Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 6. cap. 14. Carol. Sygon. de iur. antiq. Ciu. Rom. lib. 1. cap. 8.

(12.)

L. familiaria. ff. de religios. l. ergo. §. is autem, ff. de fideicommis. libert. l. quia perinde. ff. ad Trebell. Brison. lib. 2. Select. cap. 14. Forcat. Dialog. 1. num. 8. Ant. Pichard. §. religiosum, inst. de rer. diuis.

(13.)

Cap. 1. cap. fraternitatem de sepult. Lel. Zech. de Rep. Ecclesiast. cap. 28. de Parroch. num. 17. Paul. Fusc. de visitat. lib. 1. cap. 25. num. 12. Barbos. de vniuers. iur. Ecclesiast. lib. 2. c. 10. num. 31. l. 2. tit. 13. part. 1. Greg. Lop. glos. 1. in l. 5. d. tit. & part.

(14.)

L. bello amissi, ff. de excusat. tut. prin. inst. eod. Cicer. Philip. 9. Plato lib. 5. de Rep. Virg. lib. 2. Æneid. Thu-

mayores: piedad, ò consuelo, que le vemos canoniçado en algun modo por el Derecho Pontificio, pues dispone que en caso de morir abintestato, sea enterrado el difūto en el Sepulcro de sus mayores. (13.)

Pero el Monumēto mas glorioso le dedicò el comun aplauso a los Autores de las acciones heroycas, conservandolas libres del olvido en el recuerdo eterno de sus nombres. (14.) Assi lo censuran elegātemēte Thucidides, y Ciceron. (15.) Y por essa causa rehusò Tiberio q̄ la España Citerior le leuantasse estatuas, desseando en vez de las, la amorosa, y perpetua duracion de su memoria. (16.)

§. I.

POr iguales passos encaminaron la vengāça de los delitos, hermanando la proporcion destos contrarios, no solamente en las circunstancias de la culpa, (17.) ò en la preferida atencion que se merecieron los delitos publicos, (18.) sino en aplicar a diversos tiempos, y ocurrencias el rigor de medicina qual pedia la rebeldia de la enfermedad: (19.) providēcia que notò expressamēte Thucidides, (20.) y viò Roma practicada en la ley Iulia de las adulteras, pues hasta que se promulgaron sus capitulos las castigauan los parientes, siendo vengadores de su culpa los que serian defensores de su inocencia. (21.)

Participaron desta providente variacion los delinquentes en lesa Magestad, siendo el destierro su mas antigua pena, si

(22.) si merece Carlos Sygonio entera fè, (23.) y si no la merece Frãco Hotomano. (24.)

Afirma este, aver sido en aquellos primeros siglos el Campo Marcio, teatro al vltimo suplicio del traydor puesto en vn palo; pero esta sentencia debe entenderse en el delito de *Perduelion*, ya fuesse por ley fundamental de Romulo,(25.)compilada por Numa entre las suyas, (26.) ya efecto violento de la tirania de Tarquino, como lo concluye Ciceron(27.) en la defensa de Cayo Rabirio; ò ya con mas certeza por ley especial promulgada en los primeros alientos de la Republica Romana,siendo su Consul Valerio Publicola,como lo testifica(28.)Livio.Danos en ello expressa prueba a la distincion,entre el delito de Perduelion, y Lesa Magestad, de cuya diferencia ofrecẽ no obscura confirmaciõ los I.C. Marciano,y Vlpiano: (29.) y de verdad huuo en la execuciõ de la pena, aun despues que se promulgaron las leyes Gabinia, Varia, y Cornelia, y(trãsferida la suma potestad)las leyes de Cesar, y Augusto, confundidas ambas con el vnico nombre de *Iulia*, por aver en essa circunstancia cumplido Augusto la obligacion de adoptado,segun lo observa practicado en otras leyes del mismo Emperador, la vniversal erudicion, y doctrina del señor Dõ Francisco Ramos del Mançano. (30.)

En ambas leyes señalaron a los transgressores la pena del destierro, explicado en

(15.)

Thucid.lib.2.*Illustrium virorum sepulchrum omnis terra est; & monumentum est, non tantum inscriptio in tumulo, sed etiam scripta memoria, quæ in mentibus non in tumulo commoratur.* Cicer. pro Marc. & pro Milon. *Ex omnibus præmijs virtutis, amplissimum est præmium gloria, quæ vitæ breuitatem posteritatis memoria consolatur.*

(16.)

Tacit. lib. 4. annal. Saavedr. empres. 100.

(17.)

L.aut facta,§.pæna gravior l.respiciendum,ff.de pæn.cap. fraternitatis 12.quæst.2.Luc.de Penn.in l.1.C.de desertor. lib. 12. Redin. de maiest.§. sed per legitimos à num.77.

(18.)

Alex.ab Alex.omnigena eruditione dier. gen. lib. 2. cap.13. & lib. 3. cap.5.

(19.)

Arg.l.vnic. ibi:*Vt quos ad vita decora, domesticæ laudis exempla non prouocant, saltim correctionis medicina compellat.*C.de emendat.propinq.

(20.)

Thucid.lib.3 *Etenim verisimile est, mitiores pænas olim in maxima scelera constitutas fuisse, sed cũ temporis progressu pęnarum leges violarentur, ad mortem pleræque processerunt.*

(21.)

Ex Liuio D.Nicol.Anton.de exilio lib.1.cap.11.num.2.insinuat.Covar de sponsal.2.part.cap.7.num.1.& 2

(22.)

Paul.lib.5.sent.tit.29.

(23.)

Carol. Sygon. de iudic. lib.2. cap. 29.

(24)

Franc.Hothom.de verb.iur. verbo *Perduelles.* Ant.Math.de crimin.tit.2. cap.3.num.1.

(25.)

Ex Dionis Halicarn. lib.2. Tiber. Decian.tract.crim.lib.7.cap.3.nu.1. cap.6 num.11.cap.31.num.1. Lips. de Reg.legib.Sygon.de antiq. iur.civil.Rom.lib.2,cap.29.

Se-

en la aquæ, & ignis interdiction (fiel argumento, aunque castigo de la Romana libertad) y causa per ventura, de no averse establecido indistintamente pena capital a tan atroz delito; (31.) pues es constante, que despues de la repulsa de los Reyes se executò en los Perdueles Marco Manlio, y Casio, como maxima fundamental, para la duracion, y conservacion de las Republicas, segun representò al Senado, y pueblo el Dictador Tito, Quincio Cincinato en la oracion contra Publio Mevio. (32.)

§. II.

YA en tiempo de Alexandro Seuero, en que floreciò el I. C Paulo, avia passado a capital la pena de la traiciõ; (33) pero no se averigua el Autor de su establecimiento, ni en las Pandectas ay texto alguno que haga mencion de tal pena, aunque generalmente la confunden sin distinguir los tiempos. Solo Vlpiano definiendo, ò describiendo este delito, enuncia la confiscacion de bienes (34.) impuesta al traydor: y responde, que su delito no se acaba con la muerte: descubriendonos en su respuesta otra especialidad, con que privilegiaron la satisfacion que se debia a la Magestad ofendida en primera cabeça, (35.) por estar en contrario las ordinarias reglas del Derecho: pero ya en nuestros tiempos estendida esta especialidad a diferentes casos, y delitos, (36.) en que se procede muerto el reo.

Con-

(26.)

Stephan. Pig. ann. Rom. lib. 1. septimont.

(27.)

Cicer. pro Rabir. *Sed ne Romuli quidem, aut Numę Pompilij, sed Tarquini superbissimi, atque crudelissimi Regis ista sunt cruciatus carmina.*

(28.)

Liv. lib. 2. *Latæ deinde leges*, & alijs interiectis, *de provocatione adversus Magistratus ad populum: sacrandoque cũ bonis capite, qui Regni occupandi consilia inijsset.*

(29.)

L. 3. & l. fin. §. planè, ff. ad l. Iul. Maiest.

(30.)

Ex l. qui in adoptionem. l. si is qui ff. de adopt. l. 3. §. si pater, ff. de bonor. posses. Dion. lib. 48. D. D. Franciscus Ramos del Mançano, legalis scientiæ Antesignanus in lect. ad l. 1. Iul. & Pap. in prin.

(31.)

L. 2. §. exactis dein le, ff. de orig. iur. Cicer. d. orat. pro Rabir. *Ista laus primum est maiorum nostrorum Quirites qui expulsis Regibus vestigium nullum in libero populo crudelitatis Regiæ retinuerunt.* Petr. Gudel. de iur. novis. lib. 5. cap. 13. num. 27.

(32.)

Tit. Liv. lib. 4.

(33.)

Paul. d. cap. 29. *Nunc vero humiliores bestijs obijciuntur, vel viui exuruntur: honestiores capite puniuntur.*

(34.)

Dict. l. fin. ff. ad l. Iul. Maiest. etiam Paulus transsumptiuè in l. meminisse C. eod.

(35.)

Dict. l. fin. l. Maiestatis. C. eod.

(36.)

L. 1. ff. ad l. Iul. repetund. l. fin. ff. ad l. Iul. peculat. Pet. Barbos. in l. Si filius de iudic. num. 160. Amay. l. eorum. C. de iur. fisc. lib. 10. D. Ioan. Solorç. dilucidè in lib. 5. cap. 11. Polit. Indian Reuerendiss. D. D. Nicolaus Fermosino, post egregie nauatam operam rei literariæ, & S. Inq. muneri in tractu Vallisoletano, & Supremo Senatu, ad Asturicensem Ecclesiam evectus, de Confisc. alleg. 59. per tot.

§. III.

COnfirmaron el rigor del vltimo suplicio los Emperadores Archadio, y Honorio, (37.) expressãdo la confiscaciõ de bienes, y mãcomunãdo a los hijos del traydor en el castigo de la mendiguez, y perpetua infamia. Ya porque se temieron que la imitacion de los padres avia de quedar vinculada en los hijos, con la oculta influencia de la sangre (38) (fundamẽto a los estatutos que piden pureza (39.) de ella) Ya porque considerassen los legisladores para la extencion deste castigo, que los padres reprimirian sus alevosos pensamientos, viendo el mayor dolor que les amenaça en la pena de los hijos: (40.) consideracion que induxo a los Egipcios a castigar al padre que mataua a su hijo, con poner a sus ojos tres dias continuos el cadauer; siendo esta vez sentencia difinitiua la vista del tormẽto. (41.) O ya que se digiriesse esta ampliacion a cortar el hilo de la sucesion, en hijos de tal padre, porque no se reintegrasse en ellos su duracion, y memoria, (42.) y se les siguiesse la honra de la descendencia; cuyo natural medio afiançaron los Romanos con la artificiosa conservacion de los fideicommissos perpetuos, y contemplacion de nombres, (43.) y los Españoles con la perpetuidad de los Mayorazgos, y delacion de Armas, y apellidos. (44.)

§. IIII.

ESfuerçase este motiuo, y que las iras de las leyes se armaron contra la me-

(37.)

L. Quisquis, C. ad l. Iul. Maiest. consonat l. 2. tit. 2, part. 7, ibi: *Lebe morir por ello*. Covarr. lib. 2, var. cap. 8. num. 3. Ant. Gom. tom. 3. cap. 2. num. 6, l. 1. tit. 18. lib. 8. Recop. & ibi Azeved. fusse. Ant. Pichard. inst. de pub. iudic. §. publica autem.

[38.]

Dict. l. quisquis. §. filij, ibi: *In quibus paterni, hoc est hæreditarij, criminis exempla metuuntur*. Quintilian. lib. 5. de Orat. Cicer. pro Roscio. Pet. Gudelin de iur. nouis. lib. 5. cap. 16. num. 19. Cenall. comm. quæst. 653. & Philosophicis principijs innixus *Paul*. Zach. quæst. medicoleg. lib. 1. quæst. 4. à n. 19. tit. licet renuat Simanch. hanc esse causam extensionis, de Cathol. instit. cap. 29. num. 16.

[39.]

Gell. lib. 1. noct. Atticar. cap. 12. *Nefas est capi Vestalem, cuius parentes, alter ambove, in negotijs sordidis versati sunt*. Salaç. Martyrol. Hispan. tom. 2. die. 2. Mart. fol. 85. Fenest. de Magist. Rom. cap. 6. licet Lips. de Vest. & Vestal. asserat etiam libertinas capi potuisse. Lara de Capell. lib. 2. cap. 4. Castill. tom. 4. part. 2. lib. 5. cap. 128. num. 16. Valenç. cons. 90. Paz de tenut. tom. 1. cap. 32. num. 89. Torreb. de iur. spirit. lib. 13. cap. 22. per tot. D. D. Ioan. Escobar del Corro, olim Senatui Generalis Inq. Patrem Conscriptũ, in tractatu omnibus numaris absoluto de purit. prob. maximè part. 1. quæst. 3. §. 3.

[40.]

L. isti quidem. ff. quod met. caus. cap. afferte mihi gladium de præsump. in terminis vt aiunt terminantibus glos. in extrauag. Ioan. de Pæn. §. filij eius. Petr. Gudelin. d. cap. 16. *Hoc antiquum est, & omnium ciuitatum, ac preclarè legibus comparatum, vt charitas liberorum amicitiores parentes Reipublica redderet*.

[41.]

Ex Diodor. Sicul. lib. 2. cap. 3. And Tiraq. in annot. ad Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 5.

[42.]

Ecclesiast. cap. 30. *Mortuus est pater; & quasi non est mortuus: similem enim reliquit sibi post se*. l. liberorum. §. fin. ff. de V. S. l. lege C. de leg. hæred. Auth. de nupt. in prin. l. 3. tit. 20. part. 2. Steph. Gratian. discept. for. cap. 108. num. 55.

L.

memoria del traydor, pues passaron à cõdenarla despues de muerto el reo. (45.) Dieron principio los Romanos a su execucion, arrojado el mando de los Reyes en la persona de Tarquino, estableciendo no solo que se estinguiesse el nombre de Rey, negado absolutamente en aquella Republica el comercio desta voz, como aborrecible a la libertad; (46.) sino que tambien el de los Tarquinos quedasse nefando, (47.) tanto, que en pena de su tirania fue consagrado a Marte el campo Tarquinense; y desde el consulado de Bruto, mudado el nombre de sus primeros dueños, en el de Campo Marcio. (48.) Con igual demonstracion fue castigado Marco Manlio por su traycion intentada, acordando el Senado, que en adelante ninguno de la familia Manliana pudiesse nombrarse Marco. (49.) Los Claudios ilustres, entre las principales familias de Roma abdicarõ de la suya el prenõbre de Lucios. (50.) Continuòse esta loable formula aun entre los vltimos espiritus de la Republica, y primeros alientos del Imperio, priuando del nombre de Marco a la familia Antoniana, en odio de Marco Antonio. (51.) La memoria de Domiciano fue juzgada por indigna de los Anales; y assi se abrogaron todos sus mandatos, leyes, y titulos, y fue restituido el nombre que oy mantiene al mes de Octubre, que por el suyo avia trocado Domiciano, (52.) a imitacion de los Cesares Iulio, y Augusto. La misma demonstracion se executò cõ

el

(43.)

L. cum filius, §. pater. ff. de legat. 2. l. filiæ suæ. ff. de condit. & demonstr. l. vxorem. ff. de manum. test. cap. olim. 8. quæst. 1. l. hoc iure, §. fin. ff. de donat. l. cum ita legatur. §. in fideicomm. l. peto, §. fratre. ff. de leg. 2.

(44.)

Simanc. de Cathol. instit. cap. 9. à num. 125. Molin. de primog. lib. 1. cap. 1. num. 7. & lib. cap. 11. num. 6. Padill. de fideicomm. in rubr. fol. 4. Guid. Pap. decis. 251. Larrea decis. Gran. 3.

(45.)

L. 6. 7. & fin. C. ad l. Iul. Maiest. ibi: *Post mortem nocentium hoc crimen inchoari possit, vt convicto mortuo memoria eius damnetur.*

(46.)

Livius lib. 2. *Aufer hinc Regiũ nomen.* Sygon. de antiq. iur. civil. Rom. lib. 1. cap. 6.

[47.]

Liv. lib. 4. *Colatinum Tarquinum Consulem nominis odio.* & lib. 6. *Non placere nomen.*

(48.)

Liv. d. lib. 2. *Ager Tarquinorum, qui inter Vrbem, & Tyberim fuit consecratus Marti, Martius deinde campus fuit.*

(49.)

Liv. lib. 6. *Quod gentis Manliæ decreto cautum est ne quis deinde sic Manlius vocaretur.*

(50.)

Sueton. in Tiber. cap. 1. vbi Beroald. & Leuin. Torrent.

(51.)

Plutarch. in Anton. Renat. Chopin. de Doman. Franc. lib. 1. tit. 8. num. 9.

[52.]

Suet. in Domit. cap. 23. Plin. in Panegir. Euseb. Cæsar. in Chronic. ann. 100. Macrob. lib. 1. cap. 12. Saturn. Buleng. de Imp. Rom. lib. 2. cap. 14. Theod. Hoeping. de iur. insign. cap. 16. num. 58.

Lam-

el Emperador Cōmodo. (53.) Siguiolos el gran Constantino contra Maximiano su yerno; y Theodosio contra el traydor Eutropio, (54.) testando su nombre de los Fastos Consulares, y publicando para su cumplimiēto los Emperadores Archadio, y Honorio, la ley que se insertò en el Codigo Theodosiano, (55.) Pero en el Iustiniano, ni en las Padectas, no se halla mencion hasta el tiempo del I.C. Marciano (56.) que enuncia aver dado principio à semejate practica el Emperador Marco, executādola cō el Senador Drunciano, por aver sido cōplice en la traycion de Casio: sobre cuya verdad historial Capitolino, y Vulcacio Gallicano acusan la noticia del I.C. (57.)

§. V.

ARmaronse las leyes de igual seueridad contra el crimen de la Heregia, guardando al parecer el orden mismo que avian practicado contra los delinquentes de la ofendida Magestad humana; pues en quanto a la confiscacion de bienes, la determinaron los Emperadores Constancio, y Iuliano: (58.) y en quanto admitir la acusacion contra la memoria del Herege difūto, los Emperadores Archadio, Honorio, y Theodosio, (59.) especificandolo en la persona, y Heregia de Eutichio, Valentiniano Tercero, y Marciano: (60.) pero es de notar, que ningūno impuso pena de muerte a los Hereges, como expressamente lo escriue San Agustin en vna carta à Dulcidio, (61.) hasta que en tiēpo de Anastasio, ô Iustino se estableciò

(53.)
Lamptid. in Commod.

[54.]
Niceph. Calixt. Hist. Eccl. lib. 32 cap. 4. *Lex autem, opera eius lata, ex publicis monumentis sublata, & nomen eius in Cathalogo. & nomenclatura Consulum expunctum est*, Casiod. hist. trip. lib. 10. cap. 4.

(55.)
L. 17. C. Th. de pæn. *Vt eiusdem vniversis actibus antiquatis, omnia mutescant tempora, nec eius enumeratione sęculi nostri labes apareat.* Spond. annal. ann. 399. num. 3.

(56.)
Dict. l. 7. C. ad l. Iul. & ibi Gothofr.

[57.]
Vulcat. Gallican. in vit. Cass. Capitol. in vit. Marc. Ant. Math. de Crim. tit. de Læss. Maiest. cap. 3. num. 5.

[58.]
L. 1. C. de Apostat.

[59.)
L. Manicheos §. 4. *In mortem quoque inquisitio extendatur.* C. de hæret.

[60.]
L. quoniam venerabilis 23. ibi: *Aboleatur quidem Euthichetis damnosa memoria.* C. de Episcop. & Cleric.

[61.]
D. Aug. Epist. 68. ad Dulcid. *Non enim tu in eos ius gladij vllis legibus accepisti.* Innoc. Ciron. in ius Canon. tit. de hæret.

(62.)

L.11. C.eod. *Vbicumque Manichei inveniantur, caput damnandi sunt*. C.de hæret.

(63.)

Ant. Math. d. tit. 2. num. 1.

(64.)

Ant. Gom. tom. 3. cap. 2. num. 1. Damhaud. in prax. cap. 61. Tiber. Decian. tract. crim. lib. 7. cap. 1. Farin. de hæref. quæst. 112.

(65.)

L.4. C. de Apostat. l. Arriani. C. de hæret. l. quisquis. C. Theod. eod. Noster Ludov. de Param. de orig. S. Inq. lib. 3. quæst. 9. num. 114. Petr. Gudel. de iur. novis. d. cap. 16. num. 43. Noster Didac. Canter. in qq. crim. cap. 1. de hæref. num. 59.

(66.)

C. de hæret.

(67.)

Dict. Auth. *Cum longe gravius sit, æternam, quam temporalem iad ere Maiestatem.*

[68.]

Cap. 1. de homicid. in 5. Mart. de iurisd. 4. part. cas. 29. num. 24. Gutier pract. lib. 3. quæst. 7. num. 11, expresis verbis. l. 3. tit. 27. part. 7. Alex. consf. 65. num. 2. vol. 3. Ceball. resol. crim. cas. 222. Cavalcan. de brach. Reg. part. 4. num. 119. Giurb. consf. crim. 3 num. 5. & 13.

(69)

L.2. tit. 26. part. 7. & ibi Greg. *Verbo essa mesma muerte.* Farin. de hæref. quæst. 189. num. 3. Souf. in aphorism. lib. 3. cap. 6. num. 1. Castr. Palao tom. 1. tract. 4. disp. 5. punct. 2. Cæsar. Caren. de ofic. S. Inq. part. 3. tit. 13. §. 1. num. 6.

Ma-

contra los Manicheos: (62.) de cuya circunstancia Antonio Mateo (63.) improbando la sentencia de otros Autores (64.) quiere tomar argumento para afirmar que el delito de la Heregia no està comprehendido en la ley Iulia de la Magestad; pues quãdo mas se estiendã los Rescriptos citados, la daràn qualidad de crimen publico; y esto estrechandose a las especies de Apostasia, Manicheos, y Donatistas: (65.) pero bien se vè que la afirmacion de este Autor contiene poca piedad, y verdad, porque la Auth. Gazaros (66.) comprehendiò qualquier especie de Heregia, è impuso la pena de muerte; dando la razon para lo vniversal del decreto, ser mas atroz culpa ofender la eterna, que la temporal Magestad, (67.) è importando la voz *Difidacion, ò Bando*, con que se explica el texto, pena de muerte, que aun puede qualquiera particular executarla en el bandido. (68.)

§. VI.

DE qualquiera suerte nuestros Catolicissimos Reyes fueron los primeros legisladores que castigaron con pena de fuego al Herege; pues aunque parece que no se estableciò hasta en tiempo del Sabio Rey Don Alonso, (69.) y nos lo propone la ley de la partida: *Debenlo quemar en fuego de manera que muera*: y en ella advierte Gregorio Lopez, con autoridad de Hostiense, que antes de aquella ley y solo por costumbre se executaua la pena de fuego. Es constante en nuestras Histo-

rias,

rias, (70.) que el Rey Don Ramiro el Primero castigò con pena de fuego a los Nigromàticos, y Hechiceros, por los años de 843. religiosa vengança que adelantò el Santo Rey Don Fernando, llevando en sus ombros mismos la leña para quemar los Hereges, (*) aplicandosela en el suplicio, como zeloso ministro de la justicia divina: y executandolo assi por la era M.CC.LV. en el primer Auto (**) de Fè que el gran Patriarcha Santo Domingo celebrò en España; de que permanecen pinturas(***) en sus Conventos de Santo Thomas de Avila, y nuestra Señora de Atocha, en Madrid. Con lo qual queda vencida la competencia de la antiguedad, que en el Reyno de Francia suponen a esta pena, executada por mandado del Rey Roberto(71.) en vnos Hereges Manicheos que le infestauan año de 1017. Y la que en Alemania attribuyen al Emperador Federico el Primero, por el año de 1118. si es que no tiene mas certeza la noticia de Tiberio Deciano, que haze autor de esta pena, por legal en el crimen de la Heregia, al Emperador Federico II. en el año de 1222. renouada en el de 1540. por la zelosa, y heroyca Fè del señor (73.) Emperador Carlos V.

Nuestro erudito Simancas (74.) halla insinuada esta pena de fuego en la acta primera del Concilio Calcedonense, en voto del Obispo de Alexandria contra Eutichio: y en los textos civiles (75.) no falta insinuacion de la congruencia del

(70.)

Marian. Hist. Hisp. lib. 7. cap. 13.

(*)

Episcop. D. Luc. Tudens. era 1255. *Quoscumque reperiebat hæreticos flammis exureret & ipse vice famulorum ignē, & ligna in eis comburendis ministrabat.* P. Ioan. de Marian. Histor. lib. 12. cap 11. in princ. *Ferdinandus, Rex regnipotens hæreticis infensus maximè, quos tormentis exagitandos curabat; solitus ipse quasi victimarius ignem arsuris manu, lignaque subijcere improbitatis odio.*

[**]

P. Anton. Quintanaduen. lib. sanct. Hispalen. §. 3 fol. 194.

(***)

Quibus ea fides adhibenda est ac Chronicis, & literis in lapidibus, muris, & columnis incisis, cap. de quibus 20. dist. ibi: *Ad Catholicę Ecclesiæ Historias Catholicas à Doctoribus Catholicis scriptas manum mittite.* l. 2. §. eodem tēpore, ff. de orig. iur. l. in quæstionibus ff. ac l. Iul. Maiest. l. 1. ff. de offic. Præt. ibi: *A quibusdam scriptoribus traditum est*, & post antiquos testatur Garcia de nobilit. glos. 18. num. 10. Lara de anniversar. lib. 1. cap. 25. Gratian. cap. 893 à num. 6. Castill. de tertijs cap. 5. nu. 3 Salgad. de Reg. protect. 3. part. cap. 10. à num. 274. Valenç. tom. 1. cōs. 79. num. 32. D. Ioseph Vela dissert. 4 n. 14 Alex. Trentacinq. var. lib. 2. tit. de probat. resol. 6. Pareja de instrum. edition. tit. 1. resol. 3. §. 5. à num. 44. Olea de cession. iur. tit. 3. quæst. 3. num. 22

(71.)

Beierlinch. Theatr. vit. hum. lit. I. verb. *Ignis*, & lit. H. verb. *Hæresis.*

(72.)

Tiber. Decian. tract. crim. lib. 1. cap. 42. num. 4. vers. *Hoc autem*

(73.)

Iodoc. Damhaud. in prax. cap. 61. num. 59. Decian. dict. cap. 42. num. 4.

(74.)

Simanch. de Cathol. inst. cap. 45. num. 21. *Si Eutiches preter dogmata Ecclesiæ sapit, non solum pæna dignus est, sed & igne.* D. Greg. in Dialogo lib. 1. cap. 4. testantur consuetudinem. Padilla in l. transsigere num. 98. C. de transact.

Iul

Iul.Car.lib.5.sent.§. hæresis num.7. noster Roxas sing 91. Anton.Scap.de iur.non script.lib.5.cap.32.Menoch. de arbitr. cons. 374.num.2. Spino in specul. testam.in glos. rubr. part.12. num.46.Mart.Delrio disq.magic.lib 5.sect.16.

(75.)

Dict.l.Arriani,ibi: *Quoniam his nihil relinquēdum loci est, in quo etiam ipsis elemētis fiat iniuria.* l. damnato. l. quicumque, *vt facinorosæ perversitatis vestigia flammis combusta depereant.* Ant Clar.Silu.ad leg.Reg.axiomat.cap.8 *Sed iustitiæ divinę huius elemēti violentia servisse in tollendo, & expiando, quod humana impietate pollutum est.*

(76.)

Cap.quicumque.§.hæretici autem cap.statutum, el 2.de hæret.in 6.Covar lib.2.var.cap.8.Cancer.d.cap.1. Roxas sing. 66. num. 2. Quod etiam Regijs legibus cautum est l.4.tit.26. part.7. Adquos gradus protrahatur infamia, & an irrogetur filijs patre desipiscente.l.2.tit.2.part.7.l.3.tit.3.lib 8.Recop.Parlad.in differ.108.à nu.11 Ang Barbos.d.cap, statutum. Peñ. in direct. part. 3. quæst.115. Azor inst. moral.par.1.lib.8.cap.13.quæst.8. Et an effugiat infamiæ notam, qui in publico suggestu abiurauit de levi suspicione. Lic.D.Ioan.de Oliver, in Fisci nostræ Inq.Advocatiam mihi commilitio sociatus, quadam alleg. cui adnecto D. Fermosin. de confisc. alleg. 38.num.55.

(77.)

Cap.siquis cum minitibus 6.quæst. 1. cap. vergentis de hæret. cap. cum secundum leges eod. in 6. cap. super quibusdam de V.S.Alciat.in cap.1.n. 74.de offic.ordin. Simanc.de Cathol. inst.cap.9.per tot. Guazin.de confisc. ampl.69.concl.13.num.1.D.Fermos. in cap.vergentis alleg.1.n.10.Seraph Mariin.de confisc.quæst.4.à num.5.

(78.)

Cap.sane profertur 24.quæst.2.cap siquis Episcopus.cap.accusatus.§.in eo de hæret.in 6.Simāc.d.tract.cap.4 n.4.Torrebl.de iur.spirit.lib.13.Reverēdis.D.D.Didacus Garcia de Trasmiera, qui dum é Patritia Generalis Inq.dignitate Zamorensis Episcopus salutatur, fato præreptus est, in stimul. fid.quæst.6.cap.2.

(79.)

Dict.cap.accusatus.§.si verò.Simāc d.cap.4.num.5.observat de fautorib.

&

elemento; pues consumido de su voracidad el cuerpo, sirve de victima para aplacar la justa ira de Dios, sin quedar reliquias que inficionen, y agravien la pureza elemental de la tierra.

§. VII.

NO se dedignarō los sagrados Canones de admitir entre su blanda disciplina, correccion tan severa; disponiendo que la infamia comprehendiesse a los hijos de los Hereges; (76.) que se confiscassen los bienes; (77.) y que despues de muertos los delinquentes, se procediesse a la declaraciō de su delito, (78.) en cuya execucion lo inquieren los Edictos que publica el Santo Oficio, ibi: *O difuntos ayan dicho, ò hecho, ò creido.* (y cuya conclusion supongo debe entēderse en terminos de Heregia formal, (79.) y que para este juyzio requirieron las leyes correspondientemente, que el delito de traiciō fuesse en primera cabeça) (80.) Mas antes, como en materia propriamente espiritual, fulminaron censuras (81.) contra los Hereges, para que fuessen castigados en el alma, en el modo que lo puede ser en este siglo; pues es delito que comete el animo, sintiendo mal de la fè que professa. (82.)

§. VIII.

Y Aun no perdonò la actividad de las cēsuras a los huessos de los Hereges, lançandolos de los lugares sagrados con la priuacion de sepultura Eclesiastica, para que esta pena fuesse freno, ò castigo de los delitos, al passo que es instrumento a la

emu-

emulacion de los honores, segun persuade en vna de sus declamaciones Quintiliano. (83.) Esta privacion no solamẽte fue consequencia de la excomunion que el difunto avia contraido, la qual impide la humacion en lugar sagrado, (84.) sino pena especial establecida por el Pontifice Alexandro III. en el Concilio Lateranense, Alexandro IIII. (85.) Gregorio IX. año de 1236. y Inocencio IIII. año de 1254. Y practicada entre los Griegos en los sacrilegos, aun con la circunstancia de desenterrar sus huessos quando ya avian sido entregados a la sepultura. (86.) La misma pena executauan los Atenienses con los traydores, (87.) y Vespasiano se la aumentò a los conjurados: (88.) tomada sin duda del gran aprecio que todas las naciones hizieron del honor vltimo del sepulcro, por deber entonces a la tierra las entrañas de madre, quando nos desamparan los demas elementos. (89.)

De los Hebreos nos ofrecen las diuinas letras vna ponderosa insinuacion en el Rey Ioran. (90.) Esse castigo tuuo por sus maldades Iasson, desterrado en Lacedemonia; (91.) y essa circunstancia lamẽtaua sin consuelo el viejo Iacob, en la supuesta muerte de su hijo Ioseph. (92.) Siendo tan religiosa esta observãcia en aquel pueblo, que no excluian della al enemigo, ni al que avia muerto en el patibulo; segun testifica el insigne Historiador Eclesiastico Don Iuan Tamayo de Salazar. (93.)

De otras muchas naciones apuntò el

cuy-

& receptatoribus. Acuña in decre part. 1. d. 23. cap. 15. num. 6. ob idque non esse denuntiandos. D. Trasmier d. cap. 2. num. 4.

(80.)

Text. sic accipiendũ in l. ex iudiciorum, ff. de accusat. l. Panthonius. §. rei perduellionis, ff. de adquir. hære. l. donationes in concubinam, §. fin. ff. de donat. l. cum filius. §. fin. ff. de legat. 2. l. 3. C. de bon. libert. Pichard. § publica, inst. de publ. iudic. cui adiunges Eguin. Baron. ad d. tit. inst. Petr. Gudelin. de iur. novis. l. cap. 16. num. 28.

(81.)

Cap. cum Christus, cap. excõmunicamus, cap. ad abolendam de hæret. Tertull. de Bapt. cap. 15. Ricciul. de iur. pers. extr. grem. Eccles. lib. 5. cap. 13. num. 4. D. Ioan. Anton de Otalora de irregul. ex pænit. publ. excurs. 2. num. 8.

(82.)

Fr. Alphon. de Castro de iust. hæret. punit. lib. 2. cap. 18. in prin.

(83.)

Declam. 274. *Non satis putauerunt maiores, eas penas constituere, quas posset aliquis excipere in vita, multo magis tangit sepultura ad cogitationem, post se futurorum plerique grauius mouentur.* Amay. in l. eorum. C. de iur. fisc.

(84.)

Cap. quibus 13. quæst. 3. cap. à nobis cap. sacris de sepultur. cap. ad hæc de privileg. Clem. 1. de sepultur.

(85.)

Cap. sicut ait de hæret. cap. quicũque eod. tit. in 6. Peñ. in calce direct. fol. 3. & 17. l. 8. tit. 13. part. 1. Roxas sing. 181. Menoch. de arbitr. cas. 374. num. 8. Farin. de hæres. quæst. 192. §. 3 num. 58. Torrebl. de iur. spirit. lib. 13. cap. 16.

(86.)

Thucid. lib. 1. bell. Peloponnes. *Sed etiam sublata defunctorum ossa sunt abiecta.* Simanc. d. cap. 17. num. 2.

(87.)

Ex Xenoph. & Thucid. Tiraqu. in annot. ad Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 6. cap. 14.

(88.)

Sueton. in Vespas. cap. 2. in fin.

(89.)

Sic Plin. lib. 2. at Seneca pesundat lib.

cuydado, y abreviò los ritos muy a mi intento Luciano, (94.) sobre cuyo assumpto ay escritos muchos, y escogidos tratados, a que me remito: (95.) no escusandome de referir que hasta algunos irracionales dan sepultura a los de su especie, como de los Delphines, y de las Hormigas, lo atestigua el docto, y grāde D. Iuan de Solorçano. (96.) Y que el mismo derecho civil que tanto defiriò a la aniquilacion de la persona del esclauo, le restituya a la libertad natural, para los efectos del sepulcro, quedando religioso el lugar en que era enterrado: (97.) piedad que adelantaron los Ciudadanos de Marsella, igualando al de sus hijos, el entierro de sus esclauos (98.)

Que tal fue en los Romanos esta religiosa supersticion, se acredita llenamente en tantos privilegios concedidos al lugar, al tiempo, y a la tumulacion de los cadaveres: en la antelacion con que graduaron los gastos funerales: en las penas con que defendieron los sepulcros, de las violencias y robos; y en el zelo con que pusieron tassa a las aparentes demonstraciones del sentimiento, y a las verdaderas del dolor. (99.) Renouada toda su prouidencia por las leyes del Reyno, con tanta mayor obligacion, y desengaño, quanto es mas segura en nosotros la fè de la inmortalidad. (100)

§. IX.

EN conformidad pues de la priuacion de sepultura con que la Iglesia castiga a los Hereges, lo executò el Concilio Constanciēse en la causa de Iuan Vviclef, man-

lib. 2. de remed. fortuit. *Cœlo tegitur qui non babet vrnam.*

(90.)

Paralip. lib. 2. cap. 21.

(91.)

Machab. lib. 2. cap. 5.

(92.)

Philo lib. 6. de Ioseph.

(93.)

Baron. ann. 34. num. 135. Lil. Girald. de var. sepult. rit. fol. 67. *Illud vtique Iuagi religiose antiquitus observarunt, vt nec bestem quidem insepultum dimitterēt, nedum qui patibulo fuisset affixus.* Tamai. in Martyrolog. Hisp. die 17. Matt. fol 283.

(94.)

Lucian. in Dialog. de luctu. *At deinceps sepulturæ rationē in varios dividunt modos. Nam Græcus exurit, Persa effodit, Indus adipe suillo obliuit, Scytha deuorat, muria condit Ægiptius.*

(95.)

Guter. de iur. mann. opus absolutissimum. Ioan. Kirmanch. de funer. Roman. P. Iacob. Grets. de fun. Christ. Marc. Ant. Sabelic. Æneid. 1. lib. 4. Mach. Rader. in Martial. epig. 9. apud quem, & Iconismos viæ Nomentanæ. Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 7. & lib. 5. cap. 14. Virg. lib. 6. Æneid. vers. 215. & ibi Zerda.

(96.)

Plin. lib. 11. cap. 30. Ælian. Hist. animal. cap. 6. Solorç. de parric. lib. 1. cap. 22. Lara de Capell. lib. 1. cap. 25. num. 26.

(97.)

L. *Locum, in quo servus sepultus est, religiosum esse Aristot. ait.* Dominic. Arum. decis. Ienens. in coronid. Ossuald. lib. 4. Comm. cap. 1. lit. G. Ant. Clar. Silu. ad leg. Reg. cap. 27. fol. 548. Thom. Dempst. ad Rosin. antiq. Rom. cap. 39

(98.)

Valer. lib. 2. cap. 6.

(99)

Tot. tit. ff. & C. de religios. tit. ff. de mort. infer. l. hæreditas. §. 1. ff. de petit hæred. tit. de sepul. violat. ff. & C. §. cū autem, inst. ad l. Falcid. l. nulli licere C. de Episcop. & Cleric. l. quæsitum. ff. de privileg. credit. l. si ex re. §. illud, ff. de supel. lega. l. fin. ff. de apellat. l. 8. 1. Tab. *Ne facito rogum ascia, ne polito.* ex eisdem legibus. *Mulieres genas ne radunto.* Plin. lib. 11. c. 37. apud Revard. ad

mandãdo que se exhumassen sus huessos, pudiendo discernirse de los Catolicos; y condenando su memoria, (101.) siendo esta la vez primera que en las disposiciones Canonicas se lee esta agrauacion de pena, como lo nota Francisco Peña, (102.) poniendo a la letra la formula de la sentencia.

Pero ni este Doctor, ni los Autores de ambos derechos, como ni tampoco los textos civiles, expressan la formalidad con que se executaua, ò esplicaua la condenacion de la memoria del reo en lesa Magestad humana, ò diuina: solo vna glossa (103) de la Instituta insinua el modo desta condenacion. *Pronunciò, que Lucio delinquio contra el Imperio, y que por ello incurriò la confiscacion de bienes. Pues con esso se condena la memoria del traydor, y se infama al difunto en cierto modo*; y en su margen se nota, que cõtestan en el mismo sentir Fabro, y Platea, y que Angelo la celebra por singular.

Esta contingencia haze mas digna de aprecio la practica del Santo Oficio, y califica el zelo con que a lo sagrado de su instituto vne la mas vtil, y fundada politica; pues en lo dispositiuo de la sentencia (104.) que se pronuncia contra la memoria, y fama del Herege difunto, se contiene quanto inventò la antiguedad, y perficionò la experiencia de los tiempos: es este su tenor.

Y mandamos, que el dia del Auto sea sacada al Cadahalso vna Estatua que

ad dd. ll. cap. 15. Covarr. lib. 2. var. cap. 1 num. 10. novissimè Ioan. Hier. Iranço de protest. in apparat. per tot.

[100.]

L. 12. tit. 13. part. 1. l. 2. tit. 5. lib. 5. Recop. ibi: *En vanas demonstraciones*. l. 8. tit. 1. lib. 1. Recop. ibi: *Fallare rasgãdo la cara*. Castill. in l. 10. Taur. verbo gastos. Garcia de expens. cap. 8. Tell. Fernand. d. l. 30. Gutierr. pract. lib. 2. quæst. 72. Gait. de credit. cap. 4. quæst. 11. Rodrig. de privileg. credit. part. 1. art. 3.

(101.)

Simanc. de Cathol. insit. cap. 17. num. 20. Param. de orig. S. Inq lib. 3. quæst. 4. num. 88. Caren. de offic. S. Inq. 2. part. tit. 19. num. 12. Mart. de iurisd. part. 1. cas. 19. num. 5. Fr. Ioan. Marq. Govern. Christ. lib. 1. cap. 24.

[102.]

In 4. part. direct. comm. 92. *Iure enim solùm cauetur, vt defunctus exhumetur, eiusque ossa Eclesiastica sepultura priventur*, cap. quicumque de hæret. lib. 6. & in Concilio Constanciensi ses. 8.

(103.)

Glos. verbo damnata. §. interdum vers. Per contrarium, inst. 1. de hæred. quæ abintest. *Pronuntio contra Imperiũ Lucium fecisse, & ideò bona eius in fiscum inferri. Nam per hoc memoria damnatur, & infamia quadam defunctus afficitur.*

(104.)

Paul. Garcia, ord. de proces. en el S. Offic. fol. 67.

 re-

represente su persona, con vna Coroça de condenado, y con vn Sambenito, que por la vna parte del tenga las insignias de condenado, y por la otra vn letrero del nombre del dicho Fulano: la qual despues de ser leida publicamente esta nuestra sentencia, sea entregada a la Iusticia, y braço seglar, y sus huessos sean desenterrados, pudiendo ser discernidos de los otros de los Fieles Christianos, de qualquiera Iglesia, Monasterio, Cementerio, ò lugar sagrado donde estuuieren, y entregados a la dicha Iusticia para que sean quemados publicamente en detestacion de tan graves, y tan grandes delitos: y quitar, y raer qualquier titulo si lo tuuiere puesto sobre su sepultura, ò Armas, si estuuieren puestas, ó pintadas en alguna parte: por manera que no quede memoria del dicho Fulano sobre la haz de la tierra, salvo de nuestra sentencia, y de la execucion que Nos por ella mandamos hazer. Y para que mejor quede en la memoria de los viuientes, mãdamos, que el dicho Sãbenito, ò otro semejante, con las dichas insignias, y letrero de condenado, sea puesto en la Iglesia Cathedral, ò Parroquial de donde fue parroquiano, en lugar publico donde esté perpetuamente.

§. X.

DEl tiempo en que se dio principio a relaxar las estatuas y tan poca noticia, que siendo el doctissimo Francisco Peña, a quiẽ el Directorio de Fray Nicolas Eimerico reconoce tanta ilustracion, y escogida doctrina, afirma (105.) no aver hallado

(105.)
Peñ. in direct. 3. part. comm. 49. fol 534. lit. A.

hallado mencion de tal estilo en quantos Autores avia leido, ni encontrado rastro, ò vestigio alguno dèl en los Codices Vaticano, y del Cardenal Sirleto, de cuyos originales avia formado el Directorio que gozamos; aunque contenian particularidades muy menudas acerca del orden judicial, y castigo de los Hereges. Lo qual repite (106.) añadiendo, que el derecho, como ya queda ponderado, solo proveyò que fuessen desenterrados sus huessos, y privados de sepultura.

(106.) Comm.92.fol.574.lit.E.

Coligese de su relacion la poca antiguedad que le atribuye, pues observa, y nota, que no se practicaua en tiempo del Padre Emerico, que es constante fue criado Inquisidor General de Aragon año 1358. (107.) E infierese destas circunstancias, que en los siglos modernos se hallò este nueuo medio para la vengança, y escarmiento de tan graue delito: confirmando tambien nuestro discurso, de que en todas edades se han ido encrudeciendo los castigos, por necessitarlo la insolencia de los delinquentes.

[107.] Eymeric.in 2.part.direct.quæst.47 num.7.Peñ.in pref.ad direct. & in 2. part.comm.72.lit. D.Param.de orig. S.Inq.lib.2.tit.1.cap.5.num.19.

Mas ya que Peña no le hallò principio, aprobò el medio por convenientissimo, y por inviolable su observencia: (108.) y yo añado, que la congruencia consiste en que ausente, ò muerto el reo, cuya personalidad ha de sostituir la estatua; se menoscauaua el fin del escarmiento, a que primariamente encaminan las leyes el castigo; pues reducido este a los efectos legales de la pena, no aprehendia el pueblo

(108.) Dict.comm.92.*Nihilominus tamen, res est valde apta ad defunctorum memoriam damnandam, & timorem incutiendum; ideò in hoc, ut in cæteris quæ lege definita non sunt, consuetudo S. Offic. pro lege servanda est, nec sine piaculo hæc reijcere licet, aut improbare.*

por

por ſus ojos la enſeñaça del exemplo, que en ſu rudeza fructifica mas que la razon, ſegun ſentencia de Macrobio.(109)

Apoyanlo las leyes, pues diſponen que ſe executen los caſtigos en aquellos lugares(110.)que mas han infeſtado los ladrones con ſus ſalteamientos, y maldades. Y ſer mas debida eſta politica de lo eſquiſito de las penas,en los violadores de la Religiõ, ſegun obſerva ſentencioſamente Alexandro ab Alexandro.(111.)

Por la miſma conſideracion ſe alaba la coſtumbre moderna de colgar en la horca ô arraſtrar por las calles los cadaveres de los delinquentes, y que no puedan ſer enterrados ſin licencia del Iuez.(112.)

Eſſa atencion tuuieron los Romanos para prohibir que las ſentencias criminales ſe executaſſen de noche. (113.) Y el Santo Oficio para mandar que los Autos de Fè ſe celebren en dias feriados, ſegun conſta expreſſamẽte de ſus inſtrucciones, (114.) pues deſembaraçado el pueblo de los exercicios que profeſſa la gente menuda, es teſtigo ocular de la ſatisfacion que ſe da a las leyes, y a la juſticia diuina.

§. XI.

Y Si no ſe buſcàra mas en el caſtigo de la culpa,q̃ la enmiẽda del reo; riguroſo,y aun ocioſo fuera no perdonar al enmẽdado, lo qual imprueba Ciceron; (115.) y en terminos de Hereges, y mas ſegura ſentencia el ſeñor Obiſpo de Zamora Don Diego Garcia de Traſmiera.(116.)

Al homicidio caſual ſe le impuſo

caſ-

[109.]

Macrob. *Plebeia ingenia exemplis magis, quàm ratione capiuntur.* Saavedr. Empr. polit. 47. conducit apprimè Simanc. de Cathol. inſt. cap. 45. num. 10. *Sed eum pœna ignis animos videntium terreat, & maiorem terrorem incutiat, nil prohibet, quin adverſus impios ſtatuatur.*

(110.)

L. capitalium. §. famoſos, ff. de pæn. l. bona fides, ff. de poſit. *Plin.* lib. 36. Iacob. Menoch. de arbitr. caſ. 285. Greg. Lop. l. 7. tit. 1. part. 7. verbo *A los facedores.* Petr. Binsfeld. in l. 5. in fin. C. de malef. & mathem.

(111.)

Dier. gen. lib. 3. cap. 5. *Etenim qui in Deum, aut Principem parentes, aut patriã delinquit non vulgari pæna ſed novis exẽplorum modis afficiantur, iura diuina, & humana voluere poſteris documenta futuros, vt qui ita affectos viderint ne ipſi pari crimini obnoxij fiant, deterreantur.*

(112.)

Ex Bald. in l. 2. qui teſt. fac. poſſ. Ant. Gom. tom. 3. cap. 1. nn. 99. Mart. Delrio diſq. magi. lib. 5. ſect. 19. Azev. l. 8. tit. 23. lib. 8. Recop. num. 1. Balth. de Ameſcua de poteſt. in ſe ipſum lib. 1. cap. 23. num. 72.

(113.)

Alex. ab Alex. d. cap. 5.

(114.)

Inſtr. Tolet. cap. 77. in terminis ex Ioan. Andr. in cap. vt commiſſi de hæret. in 6. Salced. in prax. cap. 114. lit. C. Sot. de iuſt. & iur. quæſt. 4. art. 4. Thom. Sanch. conſ. moral. lib. 5. cap. 1. dub. 30. num. 4.

[115.]

Cicer. offic. 1. *Non ſatis eſt eum qui læſerit iniuriæ ſuæ pœnitere, vt ipſe nequid poſthac tale committat, & cæteri ſint ad iniuriam tardiores.*

[116.]

In ſtimul. fid. quæſt. 9. cap. 10. à num. 19.

castigo mas que en pena de vna accion indeliberada, por lo arresgado del exemplar, y de la escusa; (117.) a cuyo proposito refiere Pedro Gudelino, (118.) que el señor Emperador Carlos V. promulgò en Flandes, constitucion para que no se admitiesse facilmente en los homicidas la defensa de la embriaguez.

El perjuyzio de la consequencia causò en la señora Reyna Catolica la demõstracion q̃ mandò executar en Iuan Canamas, que arrebatado de su locura hirio malamẽte en Barcelona al señor Rey D. Fernãdo; aunque todas las reglas de derecho estàn en contrario, (119.) y pudo seguir la resolucion del Emperador Adriano, que en otro caso semejante, hallandose en Tarragona, entregò al agressor a los Medicos, para que cuydassen dèl. (120.)

Y quien sino el exemplo hizo racionales los castigos, que amenaçan, y executan las leyes en los irracionales? pues siendo incapaces del humano comercio, no los pudieron comprehender las leyes establecidas para la vida civil. (121.) A lo qual mirò el derecho, introduciendo diversa accion que la de injuria, para en caso que algun bruto ocasionasse daño. (122.)

Por el derecho Divino estàn executoriados semejantes castigos, (123.) y por el Canonico se halla executado en vn irracional, cõplice en delito cõtra naturam commisso. (124.) Iulio Claro (125.) refiere, q̃ ob monstrosam libidinem cortaron a vna yegua la cabeça; y vno de los adicionado-

 res

(117.) D. Hieron. apud Gratian. 15. quæst. 1. *Qui casu occidit quantum ad gratiam innocens, quia voluntatem non opus requirit: quãtum autem ad legem reus est quia opera lex quærit.* Iul. Clar. lib. 5. sent. §. homicidium nu. 2. Menoch. de arbitr. cas. 224. & 325.

(118.) Petr. Gudelin. de iur. noviss. lib. 5. cap. 17.

(119.) Ant. Gom. tom. 3. cap. 1. num. 72. Ant. Math. de crimin. pro legem cap. 1. num. 8.

(120.) Æl. Spartian. in Hadrian. Marian. in lib. 4. cap. 5. Hist. Hisp.

(121.) Aristot. lib. 7. Ethic. cap. 1. Senec. de ira lib. 2. cap. 26. *Vt bis irasci dementis est quæ anima carent, sic & mutis animalibus, quia nulla est iniuria nisi à consilio profecta.*

(122.) Tit. ff. quad. paup. feciss. Pet. Greg. Syntagm. lib. 38. cap. 11. l. 22. tit. 15. part. 7. & ibi Greg. Bobad. Polit. lib. 4 cap. 5.

(123.) Exod. cap. 21. *Si bos cornu percusserit virum aut mulierem, & mortui fuerint, lapidibus obruetur, & non comedentur carnes eius.*

(124.) Cap. mulier 15. quæst. 1. Ant. Gom. d. cap. 1. num. 79. Covarr. Horozco lib. 3. emblem. moral. 38. Roxas sing. 101. Petr. Gudelin. de iur. noviss. lib. 5 cap. 18. num. 39. Ignat. del Villar resp. iur. resp. 4.

(125.) Lib. 5. §. fin. quæst. 97. num. 8.

Add.

res de Guido Papa, (126.) que por la misma causa fue quemado vn mulo. Antonio Mornacio (127.) testifica, como vno de los Iuezes que mandaron ahorcar ciertos perros por aver despedaçado a vn Religioso Franciscano. Y Antonio Mateo, (128.) q̃ en Saxonia fue castigado vn jumentillo, por aver servido a la transportacion de vna muger robada: que es caso especialissimo, pues aun le faltò la sombra de delito, que admite la irracionalidad.

Y porque podia equivocarse en estas paridades la razon del escarmiento con la del daño; y mas aviendo dado causa, y muestras el irracional, ò de su natural fiereza, ò de su torcido instinto: se assegura el discurso con los castigos que varias vezes se han executado en las cosas inanimadas. De los Athenienses lo refiere Pedro Gregorio, (129.) y señaladamente que en cũplimiento, y observancia de ley, establecida por Dracon, fue acusada en juyzio, condenada, y arrojada al mar vna estatua, que cayendo de la bassa matò a vn hombre. Y el Rey Ciro aviendosele ahogado vn cauallo en el Rio Ginde, le dividiò en trecientos y sesenta arroyuelos, para que quedasse castigado, perdiendo el nombre, y el caudal: de cuyo acaecimiento se vale el discreto Saavedra (130.) para vna de sus Empressas politicas. Y en el decreto de Graciano lo cõfirma vna notable glossa, (131.) pues hablando de los incensarios de Corè, y Datàn, y como mandò Dios, que estendido su metal en laminas, se pusiessen en el

Tem-

(126.) Add. ad Guid. Pap. quæst. 238.

(127.) In l. 1. ff. si quadr. paup. fecis.

(128.) De crim. in prolegom. cap. 2.

(129.) Syntagm. cap. 15. maximè num. 9. *Scribit, & rursum Suida, Niconis Thasij pugilis cuiusdam statuam lege Dracones apud Thasios coram Iudicibus ream actã ab hæredibus cuiusdam æmuli Niconis ab statua oppressi, cùm illa ab eo cassa casu eum oppressisset, tandemque à Iudicibus ver isdem natã, in mare demersam fuisset.* ex Euseb. Cesarien. in præpar. Evang. lib. 5. Covarr. Horozco lib. 3. emblem 38.

(130.) Empres. polit. 90. cui epigraphe *disiunctis viribus.*

(131.) Glos. in cap. & dixit de Consecr. d. 2. verbo in signum ibi: *Et si subtiliter inspicias, & thuribula destruuntur, cum formam amittant.* arg. ff. ad exhibend. Iulianus scribit. §. sed si quis.

L3

Templo para testimonio de la inobediencia, y sacrilegio; infiere que fue por castigo en quanto admitiò la materia, pues la mudaron, y destruyeron la forma.

§. XII.

PAra castigar pues el Santo Oficio al Herege difunto, se vale de la estatua que representa su personalidad: siendo tal la expresion, que en ellas considera el derecho que constituye crimen de lessa Magestad en la violacion de las estatuas del Principe (132.) En cuyo delito fueron criminosos Lucio Ennio, (133.) por aver fũdido vna estatua de Tiberio para hazer baxilla; y Marcelo, por aver puesto su estatua en lugar preeminente al que ocupaua la del Emperador. (134.)

Señalàlas el derecho, por Asylo, al refugio de las personas miserables, (135.) y concede accion de injuria a los particulares, por el vltraje hecho con las estatuas de sus mayores. (136.)

En el trato comun fue tan expressa la representacion, que en vez de sus dueños las saludauan en las puertas, y zaguanes; (137.) y passò a ser delito capital el desnudarse delante de las estatuas de los Emperadores, cuya pena executò Domiciano (138.) en cierta muger.

Esto diò ocasion a que cubriessen con velos las estatuas, y a que el Emperador Claudio (139.) mandasse mudar a otro sitio, desde la plaça de los Gladiadores, vna estatua de Augusto; porque, ò avia de estar siem-

(132.) L. qui statuas l. famosi, ff. ad l. Iul. Maiest. Xiphil. & Dion. in Domitian. Petr. Greg. lib. 35. Syntagm. cap. 7.

(133.) Tacit. ann. lib. 3. Saavedr. empr. 48.

(134.) Tacit. ann. lib. 1. Arnald. Clapmar. de arcan. rer. public. lib. 3. cap. 12. Theod. Hoeping. de stat. & imagin. cap. 20. num. 221.

(135.) L. 1. C. de his qui ad stat. confug. l. 2. ff. qui sunt sui, vel alien. l. in eum, ff. de var. & extraord. crim. l. capitalium, §. ad statuas, ff. de pœn. P. Math. Rader in Martial. lib. 6. epig. 63.

(136.) L. si statua, ff. de iniur. Avend. de exeq. mand. cap. 1. num. 4. Tiraq. de nobilit. cap. 6. num. 16.

(137.) Andr. Alciat. elucidans Lucretij carmen lib. 8. parerg. P. Mart. de Roa de die natal. cap. 20.

(138.) P. Road. cap. 20.

(139.) P. Roa lib. 6. singul. cap. 2. Dioni, Claud. *Eorumque tantus fuit numerus, vt Augusti statuam eo loco positam iusserit transferri, ne aut semper adspiceret cædes, aut semper velata esset.*

Sue-

ſiempre cubierta, ò ſer ſu viſta complice del eſpectaculo ſangriento. Y en ello ſe autoriza, y comprueba la advertencia con que el Santo Oficio haze ſiempre fuera del lugar ſagrado la entrega de las eſtatuas, que ſe relaxan a la juſticia, y braço ſeglar.

Obrò muy conſiguiente a eſta conſideracion Auguſto Ceſar, (140.) pues no aviendo podido conſervar viua a Cleopatra, aunque lo deſſeò anſioſamente; para que fueſſe el mas heroyco deſpojo en ſu triunfo Egipciaco (141.) la figurò en vna eſtatua colocada en el lecho, que ſirvio de vltimo trono a ſu grandeza, y de patibulo a la procurada violencia de los Aſpides.

Y acercandonos mas a nueſtros terminos de las eſtatuas en caſtigo, ningũ exemplar mas calificado que la muger de Loth, convertida en eſtatua de Sal, y cõ toda perfeccion de figura, aunque David Kimchi, y Batablo interpretan la palabra *Eſtatua*, por vn cumulo, ò monton de Sal: pues dizen graves Autores, que dura haſta oy, en teſtimonio ſempiterno de la vindicta divina; (142.) y que ha de permanecer haſta la general reſurreccion, porque quiere Dios acreditar en ſemejantes ſeñales, y caſtigos, la atrocidad de las culpas. (143.)

Otro bien notable teſtimonio para la antiguedad, y la ſatisfaciõ, que deſempeña el caſtigo de las eſtatuas, nos dà vn Autor Frances (144.) en voca de la Reyna de Inglaterra Yſabela, jactandoſe de la muerte que dio al Conde de Eſſex, ſu Privado: *No puedo dexar de reirme de aquellos*

Reyes

(140.)
Sueton. in Auguſt. cap. 17. *Cleopatra quam ſervandam triumpho magnopere cupiebat, etiam Pſylles admovit, qui venenum ac virus exugerent, quod periiſſe morſu aſpidis putabatur.*

(141.)
Plutarch. in vit. Anton. Zonar. tom. 2. ann. Alex. ab Alex. lib. 3. cap. 6 dier. gen. ex Paul. Horozc. Beroald. ad Sueton. in Aug. cap. 17. Dio Caſſ. lib. 51. *Inter alia quæ in illo triumpho inferebantur, Cleopatra etiam in culcitra portabatur, ad imitationem eius effiƈta.*

(142.)
Benedic. Fern. in Geneſ. cap. 19. ſect. 2 col. 211. Pedr. Gom. Duran part. 1. peregr. Chriſt. cap. 2. §. 3.

(143.)
Bernard. Gom. in tract. de ſale lib. 2 pag. 97. D. Ioan de Quiñones del mẽſtruo de los Iudios, fol. 13.

(144.)
Petr. Math. Hiſtor. Gallic. narrat. 3 quem adducit D. Nicol. Fernand. de Caſtr. de Portug. convenc. part. 1. cap 8. ſect. 1. Ant. Clar. Silu. in leg. Reg. fol. 381.

Dio

Reyes de Persia, que mandauan açotar los vestidos de aquellos Grãdes señores que los avian ofendido, y en lugar de la cabeça colgauan vn sombrero.

Y no es poco antiguo el castigo que introduxo Nerõ en los certamenes musicos, que lasciuamente le diuertian; pues dispuso que al que quedasse vẽcido, se le formasse estatua, en cuyo vilipendio executauan irrisorias demonstraciones (145.)

Y en mas sèria ambicion, y verdadero castigo, se executò con Cornelio Celso, aclamado en Africa traydoramente Emperador, en agrauio de Galieno, poniendo en vna afrẽtosa Cruz su imagen, y estatua, para que substituyesse la satisfacion, y exẽplo que merecia tan detestable maldad. (146.)

Y de nuestra España, y en el año antes que en ella se introduxesse la Inquisicion, con el regimen que oy mantiene, le refierẽ practicado año de 1483. en el Marques Condestable de Portugal, hermano del Duque de Vergança Dõ Fernando, (147.) que citado por edictos, y dada contra èl la sentẽcia de muerte, se executò en Abrãtes en su estatua, precediendo primero vna priuacion aparente de la dignidad de Condestable. Y que en Francia es practica comun executarse en estatuas las sentencias capitales de los reos ausentes, mayormẽte siendolo en delito de lessa Magestad, lo asiẽta Theodoro Hoepingio en el celebre tratado que escriviò de las estatuas. (148.)

Y a quiẽ lo quisiere leer, le darà Castilla

[145.]
Dio lib. 51. *Vt victor statuas eius contumeliose verberaset.* Petr. Fab. lib. 2. Agonist. cap. 21.

(146.)
Petr. Homer. hist. iur. vniuers. fol 258. ex Octau. Strada in vit. Imp. pag. 147. Theodor. Hoeping. de iur. insign cap. 19, nu. 170. *Petr.* Mexia in Cæsar. de Galien. cap. 2.

(147.)
Zurit. lib. 20. ann. cap. 50. Ressend. Hist. del Rey Don Iuan el II. de Port. cap. 43. D. Aug. Vasconcel. ead. Hist. lib. 3

(148.)
Hoeping. de iur. insign. cap. 20. num. 182.

otro P.

otro sucesso acaecido junto à los muros de la Ciudad de Avila, año de 1465. y vengado en la Villa de Simancas en la estatua de vn grande Prelado; si bien que con desiguales ceremonias, è interlocutores de la funcion. (149.)

(149.)
P. Ioann. Marian. Hist. Hisp. lib. 23. cap. 9.

Y Sevilla con credito de su entereza, en la administracion de justicia, conserva oy en la esquina de vna calle vna estatua de medio cuerpo, que representa al señor Rey Don Pedro; y segun tradicion comun, la puso el Asistẽte, por aver averiguado que era el perpetrador de vn homicidio sobre que hazia pesquisa. (*)

(*)
D. Paul. Spinosa de los Monteros Hist. Hispal. 2. par. lib. 5. cap. 5.

Y en nuestros terminos de Hereges, y por mano de la Inquisicion (que es circunstancia que en algun modo desacredita la ponderacion del doctissimo Peña) se practicò esta demonstracion con Pedro Aponense, año de 1315. pues no pudiendo ser aprehendidos sus huessos, para executar en ellos la pena de sus hereticos errores, por averlos ocultado Marieta su dama, hizierõ quemar su estatua en medio de la plaça de Padua, donde muriò, leyendose publicamente la sentencia, y meritos de su condenacion. (150.) Demonstraciõ que se lee executada en Roma, y en la estatua de Sigismundo Malatesta, delante de las puertas de San Pedro, año de 1458. governando la Iglesia Pio II. Y en mas modernos tiẽpos, en la estatua de Martin Lutero, quemada en la plaça Naòna de aquella sagrada Ciudad, a 12. de Iunio de 1521. siendo Pontifice Leon X. y Iuezes de la causa

(150.)
Bernard. Schard. lib. 2. Hist. Patavin. clas. 9. Beierlinch. Theatr. vitæ hum. verbo dedecus fol. 50. lit. H. *Inquisitores ergo, cum cadaver consequi non possent, effigiem eius in medio foro combuserunt, publicè lecta condemnationis sententia.*

Pa-

causa el Obispo de Asculi, y Silvestro Prierio, Maestro del Sacro Palacio; (151.) haziendo ya la atrocidad del delito, practica común, vn medio tan extraordinario, segun lo autoriza el señor Presidente Covarrubias. (152.)

§. XIII.

Y No es desusado en el derecho suplir con la representacion la realidad; no solo en las ficciones incorporales con que està organiçada toda la jurisprudẽcia, sino tambien en otras señales, ò demonstraciones corporeas, que se inventaron para la significacion de los efectos civiles. Manifiestanlo entre otras las insignias de los Magistrados, (153.) el Hasta de las almonedas, (154.) y las Piedras de los linderos; (155.) a cuya aprehensiua sombra dio el cuerpo para el delito, ò para la dignidad, la voluntad, y decreto del legislador. (156.)

Vemoslo canoniçado por la Iglesia en la execracion de los excomulgados, matando las candelas en el agua; (157.) y con lo ceremonial del Levitico en el sacrificio, que los Hebreos llamarõ Azazel, ò *Caper emisarius*. (158.)

Valiose de esse medio Aristides Plenipotenciario de los Athenieñes, (159.) echãdo en el mar vnas volas de hierro ardiẽdo, para empeñar sus falsos Dioses a la vengança de las pazes violadas, con hazerlos testigos del contrato. Y Hercules, aviendo llegado al monte Aventino, subsistituyò en vnas estatuas de paja, y juncos la victima hu-

(151.)

Param. de orig. S. Inq. lib. 2. tit. 2. cap. 1. num. 7.

(152.)

Var. lib. 2. cap. 1. num. 11. *Quandoque tamen ob criminis immanitatem corpora ipsa suspenduntur, vel exuruntur, aut ipsius delinquentis imago*, adducit Imol. in l. defuncto de pub. iudic. Villad. de hæret. quæst. 22. num. 4. quibus adnectes Ant. Gom. tom. 3. cap. 1. num. 79. Roxas de hæret. assert. 14. num. 184. & sing. 184. num. 10. Farin. de hæres. quæst. 57. num. 96. Careñ. de offic. S. Inq. part. 2. tit. 59. num. 12. D. Trasm. in stimul. fid. d. quæst. 6. cap. 2. num. 5.

(153.)

L. 1. §. casum vbi Gothofr. verbo, insignia magistratus, ff. de postul. Auth. vt iudic. sine quoquo suffrag. §. necessitas l. procõsules, ff. de offic. Proconf. Pancirol. lib. var. cap. 9. Brison. lib. 3. antiq. cap. 14. Buleng. de Imper. Rom lib. 2. cap. 14. l. imperium, ibi: *Merum est Imperium habere gladiũ*. ff. de iurisd. omn. iud. Petr. Fab. lib. 1. semestr. cap. 3. Guther. de offic. dom. August. lib. 2 cap. 1.

(154.)

L. 1. ibi: *Neque habitu hastis*. C. de Ed & iur. hast. fisc. l. 2. §. deinde 29. ibi: *Deinde cum esset necessarius magistratus, qui hastæ præesset*. ff. de orig. iur. Revard pro Tribun. cap. 19. Amay. rubr. d. tit lib. 10.

(155.)

L. 2. ibi: *Lapides furati sunt*, ff. de termin. mot. Villadieg. in l. 2. tit. 3. lib. 10. for. iudic. latè Farin. de furt. quæst 168. à num. 90.

(156.)

Senec. lib. 1. de benef. cap. 5. *Quid habet per se corona pretiosum? Quid prætexta? Quid fasces? Quid Tribunal & currus? nihil horum honor est sed honoris insigne*. Plura amantissimus Frater Salced. de contrav. cap. 12. num. 35.

(157.)

Cap. debent. 11. quæst. 3. Castr. de iust. hær. punit. lib. 2. cap. 19. fol. 150. Petr. Gudelin. de iur. noviss. lib. 6. cap 16. nu. 18. plura de anathemate apud Covarr. in cap. alma mater delen. ex com. §. 8. num. 7. Parlad. diff. 119. D. Sebast. Covar. thes. de la leng. Castell. verbo *anathema*.

Le-

humana,con que los habitadores de aquella tierra acostumbrauan propiciar a Saturno: dando este sacrificio principio a los que despues nombraronSaturnales (160)

Practicaronlo losRomanos en la ocurrencia de morir algun Ciudadano en Provincia remota, ò aver perecido su cuerpo en guerra, incendio, ô naufragio: erigiẽdo para consuelo de los amigos, y parientes vn tumulo, que llamaron *Cenotaphio*, y era imaginario deposito de las cenizas del difunto; (161.) de cuya costumbre se halla celebre, aunque vulgar testimonio en el Poeta Latino. (162.) Llamòle *Tumulo Honorario* Suetonio, (163.) hablando de Germanico, a quien las tropas de su exercito protestaron en essa pompa, su amorosa recordacion, acreditando la perpetuidad de su dolor, en que las Ciudades de la Francia por deputacion publica repitiessen el voto, y la celebridad en cada vn año. Testifica entre los Griegos esta costumbre, y su causa Xenophonte; (164.) y con elegante concission la diferencia entre el verdadero, y mentido sepulcro, Lampridio. (165.) No la olvidò el sagrado Poeta Prudencio; (166.) ni yo el reconocer esta exornacion al mejor de los comentadores de Virgilio, el P. Iuã Luis de la Zerda; y ponderar que para que no faltasse circunstancia de quantas conduxessen a la expression de lo representado: dixo el I. C. Marciano, (167.) que el Cenotaphio hazia lugar religioso; y esto aun aviendosele metido a pleyto essa prerrogatiua, segun lo

deno-

(158.)

Leuit. cap. 16. Franc. Sanch. Brozẽs. Paradox. lib. 1. num. 6. Satced. del Cõtrau. cap. 1. num. 9. & 10.

(159.)

Tit. Liv. lib. 1.

(160.)

Varr. lib. 6. de latin. ling. Polydor. Virg. de invent. rer. lib. 2. cap. 25. Marian. lib. 1. cap. 12 ad med. Roa de die natal. cap. 1. in fin.

(161.)

L. monumentum. l. vel quod. ff. de religios. l. in tantum, §. fin. ff. de rer. diuis insinuant apud Revard. quem consulas ll. xij. Tab. *Homini mortuo ne ossa legito, quo post funus facias.* Alciat. lib. 10 Parerg. cap. 12. Parlad. diff. 66. num. 6 Iul. Labor. elucubr. tit. 2. cap. 6. n. 22.

[162.]

Virg. Eneid. lib. 3. Zerd. d. lib. vers. 302. num. 7.

[163.]

Sueton. in Claud. cap. 1. *Exercitus honorarium ei tumulum excitauit; circa quem deinceps stat die quotannis milles decurreret, Galliarumque ciuitates publicè supplicarent.*

(164.)

Xenoph. lib. 6. Cyrop. *His quorum corpora inventa non sunt, cenotaphium magnum fecerunt.*

(165.)

Lamprid. in Alex. *Cenotaphium in Gallia, Romæ amplissimũ sepulchrum meruit.*

[166.]

Prudenc. in Peristeph. Hymn. 4.
Hoc colunt ciues veluit ipsa membra
Cespes includat suus. & paterno
Servet amplectens tumulo, beati
Martyris ossa.

[167.]

Dict. l. in tãtum. §. fin ibi: *Sed magis placet locum religiosum esse.*

L.

denotan las palabras del texto, importando como ſignifica la voz *placet*, voluntad regulada por razon, y derecho, mayormẽte en conflicto de opiniones. (168.)

Corre ſin diſputa el efecto deſta repreſentacion, quando como en el caſo nueſtro no es inducida por diſpoſicion de hombre, que pudiera deſvanecer la ſubſtancia de lo repreſentado, (169.) ſino diſpoſiciõ, y autoridad de ley, con la qual paſſa a ſer caſi identidad la que era ficcion. (170.) Exemplificalo Balde (171.) en el Principe que es imagen de la Republica, y en quien eſtà pautada como el ſello en la cera: y aun haze tan fecunda a eſta repreſentacion producida de ley, que admite reduplicatiuamente otra repreſentacion fundada en ella, (172.) como ſe vèe en el dominio de las coſas dotales; pues aunque no ſe tranſfiera en el marido abſolutè, ſino cauſativè, ſe conſidera en èl naturalmente repreſentado el dominio, por repreſentarſe en el miſmo marido la imagen de la muger.

§. XIV.

DEſta viua repreſentacion nace el proceder, y caſtigar el Santo Oficio a los que vltrajan las Imagenes, (173.) y ſer heregia de los Iconomacos, opueſta al vſo, y aprobacion de la Igleſia, ſus ſagrados decretos, y concilios, y ſeñaladamente al ſexto Conſtantinopolitano celebrado año de 703. ocupando la Silla Apoſtolica el Papa Agatho.

Y aun procede el Sãto Oficio al caſtigo de

(168.) L. Thais, §. ſorore, ff. de fideicõmiſſ. libert. l. placet, ff. de liber. & poſthum Irançо de proteſt. in apparat. à num. 37.

[169.] Arg. l. imaginaria venditio, ff. de R. I. l. & qui ſub imagine. C. de diſtr. pig. l. ſemper, §. negotiatio, ff. de iur. immun.

(170.) Ex gloſ. ſing. in cap. ſi Sacerdos in prin. de pænit. d. 1. Avend. de exeq. mand. cap. 1. num. 3.

[171.] Bald. in cap. 1. de Feud. March. vel Ducat. & in rubr. C. de nov. C. compon.

(172.) Ex Bald. in l. de iur. emphit. num. 10 & in l. in rebus, C. de iur. dot. col. 5. ſub. num. 6. Avend. d. cap. 1. num. 4.

(173.) Cap. Canonici de offic. ordin. in 6. Concil. Trid. ſeſ. 25. rubr. de invocat. & venerat. Guillerm. Durand. in rational. div. officior. lib. 1. cap. 3. Steph. Durant. de ritib. Eccleſ. lib. 1. cap. 5. Polid. Virg. de invent. rer. lib. 6. cap. 13. l. 1. C. nem. liceat ſign. Salvat. l. 3. tit. 1. lib. 1. Recop. Ioan. Molan. de imagin. par. 1. Brun. de imagin. cap. 20 Caſſan. in cõſuet. Burg. in rub. in gloſ. & Droitem. nu. 60. Cepoll. de ſervit. cap. 71. num. 15. Menoch. de arbitr. caſ. 375. Farin. de hæreſ. quæſt. 178. num. 53. Hoeping. de ſtat. & imagin. cap. 19, num. 176.

D.

de los que figuran las Imagenes en forma, ò significacion irrisoria de nuestra sagrada Religion, refiriendo este cuydado expressamente la Regla XI. del expurgatorio, y repitiẽdo el mandato carta acordada del Consejo con data de 30. de Iulio de 1619. Lo qual apuntaron el señor Trasmiera, y Fray Miguel Alberghino; (174.) pero ninguno de los dos fortaleciô el punto con fundamentos juridicos, quando en el derecho ay disposiciones texruales (175.) que califican por injuria la que se comete con el traxe, ò el gesto. Assi lo assiẽta por cõclusion la glossa de Dionisio Gothofredo, a quien agrego vna elegante concision de Tertuliano, que tratando del habito austero, y reformado de los Philosofos, dize: *Que el verlos, es oirlos.*

Confirmalo el ser letras las figuras, pinturas, y hyeroglificos; (176.) y mas legalmente algunos vestigios que el derecho civil conserva de las cifras que vsaron los Romanos con nombre de notas (177.) y la costumbre de votar las causas por Symbolos, ò letras (178.) que continuan, ò sostituyen nuestros tiempos, votandose en las elecciones por letras, ô por habas.

Concluyelo en indiuiduo vna autoridad de Cornelio Tacito, (179.) por la qual consta que se articularon contra vn reo cargos de lessa Mageстad, fundando la prueba dellos el acusador, en las notas que se hallaron en ciertos instrumentos que le avian sido aprehendidos al tiempo de la prision. Y decisiuamente es sentencia del

Padre

(174.)
D. Trasmier. in stimul. fid. quæst. 4. cap. 8. Fr. Michael. Alberghin. in manual. Qualificat. cap. 29. num. 3.

(175.)
L. constitutionibus, ibi: *Ea quæ infamandi alterius causa in monumenta publica posita sunt.* l. item apud Labeonem. §. generaliter, ibi: *Vt puta ad invidiam alicuius, veste lugubri vtitur, vel squalida* ff. de iniur. & ibi Gothofr. *Hinc etiam colligunt, gestu iniuriam fieri.* Tertull. de pallio cap. 6. *Sic enim auditur Philosophus, dum videtur.*

(176.)
Estrab. lib. 17. Plin. lib. 36. Cornel. Tacit. lib. 13. ann. Virg. de invent. rer. lib. 3. cap. 11. D. Greg. lib. 9. Epist. 9. apud Gratian. in cap. perlata de consecr. d. 3. Covarr. Horozco lib. 1. cap. 1. de sus emblem.

(177.)
L. Lucius, ff. de testam. milit. l. inter eos, §. 1. ff. ex quib. caus. mai. l. sed cum patrono. §. fin. ff. de bonor. poss. Cuiac. lib. 3. observ. observ. 3. plura apud Gothofr. in d. l. inter eos.

(178.)
Tiraq. in Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 5. Brison. de formul. lib. 5. Covarr. in cap. alma mater, §. 8. nu. 8. part. 1. Rader. in Martial. lib. 7. epigr. 31. fol. 509.

(179.)
Tacit. lib. 2. ann. *Vno tamen libello manu Libonis nominibus Cæsarum, vel Senatorum, atroces vel occultas notas accusator arguebat.* Anton. Math. de crim. tit. de probat. 15. cap. 5.

Padre Gaſpar Hurtado, y Laureto de Franchis, (180.) que el Herege mental paſſara a ſer Herege externo, ſi manifeſtàre la Heregia en notas, ò cifra, que por eſcura que ſea pueda deſcifrar algun perito, quāto mas ſiendo las notas patentes al conocimiento, y explicacion comun.

§. XV.

EL origen, y principio de relaxar al braço ſeglar los hueſſos del Herege difunto para que ſean quemados publicamente, no eſtà embuelto en menos obſcuridad que el caſtigo de las eſtatuas; pues como ya notamos, el derecho Canonico no eſtendio la pena a los hueſſos del Herege en mas que lançarlos del lugar ſagrado, pudiendo ſepararſe de los Catolicos. Y aun en tiempo de las inſtrucciones de Seuilla, acordadas año de 1484. no debia de practicarſe, pues el cap. 20. que trata del proceſſo contra la memoria, y fama del Herege difunto, ſolo expreſſa lo diſpueſto por los ſagrados Canones; y aſsi lo defiende el ſeñor Obiſpo Gonçalo de Villadiego. (181.)

Hago en ſu esfuerço la ponderacion de que las leyes ciuiles permiten en los ſepulcros de ſus familias, y en la forma legitima la humacion de los Hereges. (182.) Y que ſegun el derecho Canonico la priuacion de ſepultura ſolo ſe eſtiende a lo que pēde de la autoridad eſpiritual de la Igleſia, (183.) ò por razon de ſer el lugar conſagrado, bendito, y deputado para el vſo de la

[180.]
Ex Hurtad. de fid. diſp. 83. ſect. 3. ꝟ. 15. Lauret. de Franch. controv. inter Epiſcop. & regular. tit. de approbat. confeſſ. quæſt. 7. part. 1. num. 1416. *Neque hi quidem, qui periti ſunt in explicandis arcanis notis vulgo* cifre, *vel quia omnino arcani ſint, & ſpecialiſsimi, vel quia ſint malè eformati: nam ſi ex peritis poſſet aliquis explicare, hæreſis eſſet exterius manifeſtata.*

[181.]
De hæret. quæſt. 22. nu. 5. Repert. Inq. verbo defunctus. Farin. de hæreſ. quæſt. 197. ꝟ. 5. num. 95. Torreblanc. d. lib. 13. cap. 17. num. 17. *Quando damnatur memoria defuncti nulla in eius corpus executio fit.*

(182.)
L. 9. ibi: *Humanum, & pium hoc arbitrati, hæreticos permittimus ſepeliri legitimis ſepulchris.* l. *Hæretici legitimo modo, vt cæteri ſepeliuntur.* C. de hæret.

(183.)
Cap. ſicut. de hæret. cap. quicūque eod. tit. in 6. Henric. Spōd. de cæmet. ſacr. lib. 2. part. 2. cap. 6. num. 5. *Qua quidem in re notandum, cùm agitur de ſepultura Eccleſiaſtica ſivè Chriſtiana, non omnem prohiberi ſepulturam ſeu tumulationem, ſed tantum illam, quæ ab ſpirituali Eccleſiæ autoritate pendet* &c.

la ſepultura de los fieles; ò por razon de hazerſe el entierro cō ceremonias, y pompa funeral que eſtila la Igleſia, como expreſſamente lo afirma Henrico Spondano en ſu tratado de Cementerios.

Y digo que es preciſo convenir en que ſolo ay coſtumbre para la extencion referida. Aſsi lo enuncia Antonio Gomez (184.) de nueſtros Reynos, y averla en el de Francia lo afirma (185.) Iulio Claro. En eſſe ſentido debe entenderſe la concluſion de nueſtro Don Iuan de Roxas, (186.) en quanto dize que en el crimē de la Heregia pueden ſer quemados los hueſſos del difūto. Y explicarſe in ſenſu diuiſo la afirmaciō del ſeñor Obiſpo de Aſtorga Fermoſino, (187.) en quanto comprehēde la propueſta, que ay conſtituciones Pōtificias, y leyes del Reyno para que ſean reducidos en polvos con la voracidad del fuego los hueſſos del Herege difunto.

Con eſtos motiuos he entrado en concepto de que ſe debe a nueſtra Inquiſicion Hiſpana el ſer legal la practica deſta pena, aunque ſe lee executada muchos ſiglos ha en los hueſſos de algunos Hereges. La Emperatriz Theodora, ò Irène, hizo deſenterrar, y quemar publicamente los hueſſos del Emperador Conſtantino Copronimo, y que ſe arrojaſſen las ceniças al mar, por aver improbado, è impedido el culto de las Imagenes. (188.) Y ſiendo Pontifice Bonifacio VIII. ſe hizo igual caſtigo año de 1296. en los hueſſos de vn Herege llamado Harmano, a quien los Ciudadanos de

(184.)
Tom. 3. cap. 1. num. 79. *Ex hoc ſuſtētatur practica, quæ habet, quod in delicto hæreſis poſt mortem imponitur pæna cadaveri, quia concremantur oſſa, vel effigies ipſius delinquentis.*

(185.)
§ hæreſis num. 21. *Et ſcias quod de conſuetudine Regni Franciæ corpus illius qui poſt mortem damnatur de hæreſi, relinquitur brachio ſæculari, & per brachium ſæculare comburitur.*

[186.]
Sing. 134. num. 10.

[187.]
De confiſcat. 2. part. alleg. 11. n. 9.

(188.)
Marc. Ant. Sabelic. lib. 8. Æneid. 8. Niceph. Calixt. Hiſtor. Eccleſ. lib. 17 cap. 17. Beierlinch. Theat. vit. hum. verbo cadaver fol. 19. lit. A. Torrebl. d. lib. 13. cap. 16. num. 16.

Tiber.

de Ferrara venerauan por Santo veynte años avia. (189.) Y en el de 1300. se descubriò en el Ducado de Milan otro engaño semejante, y se tomò la misma satisfacion en los huessos de vna muger llamada Guillelma. (190.)

Reducen el fundamento de esta costumbre a vn exemplo tomado del Auto que celebrò el Rey Iosias, (191.) mandando desenterrar, y entregar a las llamas los huessos de los Idolatras; pero reduciendonos a los terminos de Inquisicion Delegada, le discurro fundamento legal, afirmando que es, porque en los huessos del Herege permanece, y dura el sujeto passiuo de la pena, como en la que se impone al desterrado, lo respõde el I.C. Marciano, (192.) assentando que el cadaver no puede ser lleuado al lugar, de adonde fue desterrado el difunto.

Exornò esta decision el señor Presidẽte Covarrubias, (193.) aprobandola, y censurando de piadosa, y no de verdadera la opinion contraria. Siguenle otros Autores, de los quales se aparta el Padre Antonino Diana, defendiendo que no debe denegarsele al cadaver del desterrado, el derecho del sepulcro patrio. (194.) Iuntô vnas, y otras sentencias el Seuillano Don Nicolas Antonio, (195.) refutando el sentir de Dõ Ioseph de Retes, en quanto a querer en su tratado de interdictis, & relegatis, darle mas antiguedad a esta pena, que al destierro de Ovidio, obstandole claramente vn testimonio que el mismo Poeta dexô

(189.)
Tiber. Decian. tract. crim. lib. 5. cap. 57. num. 5. Farin. d. quæst. 197. num. 94.

(190.)
Param. de orig. S. Inq. lib. 2. cap. 5. tit. 3.

(191.)
Reg. lib. 4. cap. 23. vers. 16. Param. d. lib. 2. tit. 3. cap. 3. num. 110. D. Fermos. d. alleg. 11. num. 9.

(192.)
L. 2. ff. de cadaver. punit. *Siquis in insulam deportatus, vel relegatus fuerit, pæna etiam post mortem manet, nec licet eum inde transferri.*

(193.)
Lib. 2. var. cap. 1. num. 11. quem sequuntur Lara de Capell. lib. 1. cap. 25 n. 37. Ricciul. de iur. pers. extr. grem. lib. 4. cap. 60. num. 6. Torrebl. d. lib. 13. cap. 16. num. 5.

(194.)
Part. 6. tract. 1. resol. 21.

(195.)
De exil. lib. 1. cap. 15.

entre ſus elegias triſtes. (196.) Pero tambien paſſò ſin inquirir el fundamento de tan deſconſolado caſtigo, aunque conteſta en que era neceſſaria diſpenſacion del Principe, para la tranſportacion de las cenizas.

Y ſin duda alguna que ſe funda en la identidad, y continuacion que el derecho conſidera en los hueſſos del deſterrado, ſegun otra reſpueſta del I. C. Paulo; pues reſuelve, (197.) que en caſo de aver ſido el cadaver enterrado en dos lugares diverſos, ſe deberà el culto, ò religion con que eran tratados los ſepulcros, al lugar en que yazia enterrada la cabeça: manifeſtando en la deciſion, que conſerva viuas el cadaver las funciones del compueſto difunto.

Y no ſê que tenga mas de diuinatorio que de conſequente, el dezir que en la vulgar ley quidam teſtamento, (198.) el heredero no fue cenſurado de inobediente a la diſpoſicion del teſtador, que mandò arrojar ſus cenizas al mar; por no tener en ellas el dominio q̃ en vida, no le era permitido de ſus miẽbros. (199.) Y mas quando Baltaſar de Ameſqua le niega al teſtador la poteſtad de conſentir que deſpues de ſu muerte ſea el cadaver vltrajado, ò entregado el coraçon a ſu mãceba. Y que Baldo afirma que no le importa menos a la Republica (200.) el enterrar los muertos, que conſervar los viuos: dictamen que quiçà ſigue la ley, para mandar que ſe cumpla de oficio, ſi huuiere deſcuydo en eſta obligacion. (201.)

Pa-

[196]
Lib. 3. triſt. eleg. 3.
Oſſa tamẽ facito parua referantur in vrna
Sic ego non etiam mortuus, exul ero.
Non vetat hoc quiſquam.

[197.]
L. cum in diverſis, ff. de religioſ. Cuiac. lib. 21. obſerv. 4. Franc. Broæo in §. religioſum inſt. de rer. diviſ. ex Henric. à Suerin. repet. lect. cap. 2. Iranço de proteſtat. in apparat. nu. 36

[198.]
L. quidam teſtamento, ff. de condit. inſtit.

[199.]
L. liber homo, ff. ad l. Aquili. Ameſc. de poteſt. in ſe ipſ. lib. 1. cap. 1. & cap. 12. *Neque enim valeret conſenſus, quod libidini inimicorũ exponeretur cadaver, quia etiam mortuo fit iniuria, vt notant omnes in l. 2. C. qui teſtam. fac. poſſ. neque vana voluntas illius, qui amicæ legaret cor, eſſet exequenda.*

(200.)
Bald. in l. fin. C. de negot. geſt. Lara de Capell. lib. 1. cap. 25. num. 26. Florian. Dulph. de ſepult. cap. 2. num. 10 Irанço de proteſt. d. apparat. num. 5.

(201.)
L. 12. tit. 13. part. 1. DD. in l. 3. Taur. maximè Ant. Gom. num. 2. Menoch. de arbit. cat. 387. D. Fermoſin. de con fiſc. alleg. 21. num. 4.

In

Parece que penetrò la causa de esta rigida prohibicion el Adicionador de Bartulo, (202.) pues se inclina a que el cadaver del descomulgado, es tan capaz de comercio, que incurrirà en excomunion quien le diere sepultura: de la qual dixo Agustin Barbosa, (203) estaua priuado el difunto en continuacion de averle sido prohibido en vida el vso de lugar sagrado. (204)

Y porque cessen argumentos donde ay constitucion Canonica, el Pontifice Alexandro IV. considerò por tan contagioso el cadaver del Herege, y tāta la identidad, q̄ en èl se continua, q̄ establecio q̄ la sepultura, adonde huuiere sido enterrado, no pueda servir a entierro de otro Catolico. La qual decretal pudo motiuarse, ò al menos se acredita con la marauilla acaecida en Theopolis, con el Abad Cosme. (205.) Fue mandado enterrar por el Patriarcha de Antiochia Gregorio, en el sepulcro donde lo estaua vn Obispo Herege; y clamò el cadaver del Santo Abad, siendole intolerable tan sacrilego contacto, y compañia; y obligando a que le separassen de ella, el aver Dios engrandecido su alta providencia con la noticia del sucesso.

No desdizen de nuestra ponderacion (206.) los que tratando de la obligacion que tiene el Iuez seglar para remitir al Eclesiastico los Clerigos delinquentes, asientan, que aunque ayan muerto (y lo exemplifican en el Clerigo que se matò)

debe

(202.)
In d.l.2.ff.de cadaver.punit.

(203.)
In collect.ad cap.adhæc de privileg. num.2.Clement.1.de sepult.Suarez de censur.tom.5.disp.12.sect.3.num. 8.Sayr.de censur.lib.3.cap.33.num. 12.Bonacin.de censur.disp.2.quæst. 2.punct.3.§.3.num.8.

[204]
Text. notab. in cap. 2. ibi: *Et locus ille perpetua careat sepultura.* de hæret. in 6.& ibi Archid.num.9. Calderin. de hæret. rubr. de pæn. hæret. post mort. Roxas sing. 102. Farin. de hæret. quæst. 192. num. 44. Tiber. Decian. lib.5.cap.41.nu.6.Sousa in aphorism. Inq.lib.3.cap.3.num.10.

[205.]
Theodoret. Histor. tripart. lib.4. cap.14. Beierlinch. theatr. v. t. hum. verbo Hæresis.

(206.)
Ex Guillelm. Benedict. in cap. Raynuntius, verb. & vxore nu.242. DD. in cap. degradatio de pæn. Aufr. in lib. de stil. parlam. arrest. 109. Marc, de iurisd. part. 2. cap. 32. num. 44.

Co-

debe cumplirla como si estuuieran viuos; porque permanece el caracter en el alma, y grauado en los huessos el fundamento de la jurisdicion, que no puede borrar la muerte.

Ni tampoco se harà estraña a los (207) que defienden, que la clausula Guarentigia es de tanta eficacia en la obligacion, que puede el acreedor en virtud de ella impedir el entierro del deudor.

(207.) Covar. lib. 2. var. cap. 1. num. 10. Ant. Gom. tom. 2. cap. 11. num. 56. Dueñ. reg. 397. Didac. Per. l. 11. tit. 16 lib. 3. ordin. Baeza de inop. debit. cap. 1. num. 19. Azeved. l. 6. tit. 18. lib. 4. Recop. Quesad. diverf. quæst. cap. 7. Lara de Capell. lib. 1. cap. 25. num. 20

Concurre en esta sentencia el voto de Licurgo, (208.) pues al tiempo de la muerte mandò este gran Legislador, que arroxassen sus huessos al mar: considerando que si de la Isla de Creta, dōde avia viuido voluntariamente desterrado, los trasladauan a Lacedemonia, avian de juzgar los Espartanos que quedauan libres del juramento con que los tenia obligados a guardar sus leyes, hasta que bolviesse a la Patria.

(208.) Iustin. ex Trog. Pompei. lib. 3. Petr. Greg. lib. 33. Syntagm. cap. 24. n. 25. *Is enim postquam leges Spartanis datas, eos illas servaturos iuramento donec rediisset, firmasset, profectus Cretã ibi perpetuum exilium egit, abijcique in mare ossa sua moriens iussit, ne relatis Lacedemonã solutos se Spartani religione iuris iurandi indissolvendis legibus arbitrarentur.*

Tambien lo vio observado Castilla en el cadaver de Don Iuan Alonso de Alburquerque, (209.) al qual embalsamado, traxeron en su compañia los Grandes que andauan por entonces desavenidos con el señor Rey Don Pedro, no le dando sepultura hasta que se concluyò la demanda, en conformidad del juramento, y aliança hecha con el difunto. Y se contiene en la Historia que de (210.) dicho Principe escriuiò Pedro Lopez de Ayala, vna circunstancia muy substancial para nuestro proposito; pues las juntas que hazian los aliados eran en presencia del

(209.) Marian. Histor. lib. 16. cap. 20.

(210.) Cap. 27. ann. 5.

cadaver, y admitiendole a las conferẽcias, y resoluciones, porque: *Cada vez que fazian estos señores su Consejo, fablaua en lugar de Don Iuan Alfonso, Ruy-Diaz Cabeça de Vaca, que avia seido su Mayor domo mayor.*

§. XVI.

DIspone tambien el tenor de la sentẽcia del Herege difunto, que se quite, y borre *qualquier Titulo si le tuuiere puesto sobre su sepultura, ò Armas si estuuieren puestas, ò pintadas en alguna parte, por manera que no quede memoria del dicho Fulano sobre el haz de la tierra.* Y esta parte corresponde a lo dispuesto por el derecho civil en los reos de lesa Magestad, (211.) y a lo que executarõ los Romanos, segun dexamos referido en el §. IV. con algunos Emperadores en odio de su dominacion tiranica, borrando los monumentos que les avia erigido el miedo, ò la adulacion. Y los Egipcios en la costumbre de residenciar a su Rey muerto, leyendole en vn alto Cadahalso, y en concurso de todo el pueblo, el processo, y discurso de su vida, y priuandole del honor del sepulcro, si constaua aver sido descuidado, cobarde, ò tirano. (212.) Circunstancias a que corresponden notablemente las de los Autos de Fè que celebra el Santo Oficio; y demonstracion que observa la Republica Veneciana quando muere su Dux, eligiendo por votos el Gran Consejo cinco Ciudadanos, que reciben informacion de los

(211.)

L. eorum, ff. de pæn. Rom. sing. 253. Cepoll. de servit. cap. 71. num. 10 Greg. Lop. in proœm. tit. 2. part. 7. glos. 7. Luculentius Cicer. in orat. pro Sylla. *Omnia Iudices hæc amissa sunt omnia generis, honoris, nominis insignia atq; ornamenta vnius iudicij calamitate o: ciderunt.* Tiraquel. de nobilit. d. cap. 6. num. 16.

(212.)

Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 7 *Fuitque in vsu apud Ægiptios, Rege defuncto antequam iusta dentur per Sacerdotes, qui proximam tenebat dignitatem, omnem vitæ seriem, & ipsius dicta, factaque, & an fuerit fortissime præliatus an vero segnis, & deses, ex alto suggestu in maximo omnium concursu perlegi, & recenseri. & si vitia prævalebant honore funeris priuari, atque insepultum cadaver abjici.*

procedimientos del difunto; y averiguados, se le paga en la vltima hora con gloria, ò vituperio. (213.)

Hallase tambien en las sagradas letras insinuado este castigo contra los Principes tiranos. (214.) Y en el derecho Canonico executado con los Hereges, (215.) prohibiendo que sus nombres se relatassen en los Catalogos, que en los primeros siglos de la Iglesia acostumbrauan leerse en presencia del pueblo, para piadosa recordaciõ de los Prelados que avian precedido. De cuya costumbre dà testimonio San Leon Papa (216.) en vna carta dirigida a Anatolio, Obispo de Constantinopla, y el Pontifice Leon III. en otra carta escrita al Emperador Constantino, en confirmaciõ del sexto Concilio general. Y con cuya pena castigò el Papa Constantino (217.) al Emperador Filipico, decretando con consentimiento de los Padres, que en pena de su heregia no se relatasse su nombre en los sacrificios, ni en los votos, y rogatiuas Eclesiasticas. Y los Griegos a Euripilo, por la muerte (218.) que diò en la guerra de Troya a Machon, hijo de Esculapio, estableciendo que fuesse nefando su nombre en los Hymnos, y Canticos laudatorios.

Dirigida toda esta providencia, a borrar, y extinguir la memoria del Herege, laqual conservan las Inscripciones, Armas, y Edificios, (219.) como se observa con no poca especialidad (220.) en la estatua de marmol que Absalon erigio, animada con vna escripcion de su nombre, para

(213.)
Fr. Geron. Roman. cap. 5. de Rep. Venet.

(214.)
Psalm. 72. vbi Nicol. de Lyra.

(215.)
Cap. sane profertur 24. quæst. 2. Concil. Aphrican. can. 48. relatum in cap. siquis Episcopus; ibi: *Atque eius nomen inter Dei Sacerdotes nullo modo recitetur.* de hæret. in 6.

[216.]
Epist. 38. cap. fin. 88. d. cap. Cyprianus 21. quæst. 3. Castr. de hæret. pun. lib. 2. cap. 19. fol. 151. Peñ. 2. part. in comm. d. cap. siquis, & plenius cõm. 4

[217.]
Sygon. de Regn. Ital. lib. 3. *Ne Philipici tamquam hæretici Imperatoris, aut literæ aut nummi reciperentur: neque imago eius, vt assueuerat in templo inferretur neque nomen in sacrorum solemnibus ederetur.*

(218)
Pausan. in Laconic.

[219.]
Notanter Lambertin. de iur. patronat. lib. 3. art. 4. quæst. 3. princip. num 1, ad medium.

(220.)
Reg. lib. 2. cap. 18. *Porro Absalon erexerat sibi, cum adhuc viueret titulum, qui est in valle Regis. Dixerat enim non habeo filium, & hoc erit monumentum nominis mei* P. Roa singul. lib. 4. cap. 10. vbi elucidat Psalm. 48.

perpetuarle, y suplir la falta de la descendencia.

Confirman este ansioso cuydado Modestino, (221.) con la especie que propone de aver cierto testador dotado vnos spectaculos para conservacion de su memoria; y Vlpiano, (222.) defendiẽdo en vna obra publica la conservacion del nombre de otro Ciudadano; aun sin proceder esta prerogatiua de hecho heroyco, sino tan solamente de vna liberalidad.

Y el Emperador Constantino, (223.) no siendo tampoco efecto de pena la remocion de las estatuas de sus mayores, sino ocurrencia de venderse la casa del menor, lo califica con su rescrito, por desconsolado acaecimiento.

No se comprueba mal con lo referido, la practica de arrasar las casas de los Hereges, y sembrarlas de Sal, (224.) quando han servido a sus conventiculos, y juntas. Y el punto menos tocado de prohibir, que se nombren, y aleguen los libros de Autores contenidos en la primera clase del expurgatorio; (sea exemplo el comentador de las costumbres de Paris) porque ademas de ser hijos del entendimiento los libros, y que como a tales deben alcançarles los efectos del castigo; se perpetua la memoria en los escritos, (225.) y han de ser priuados los Hereges de todos los medios que conducen a su conservacion.

Y aunque la expurgacion supiera entresacar la prouechosa, y segura doctrina, que se contiene en los libros que tratan ma-

(221.)

L. legatum, ibi: *Vt ex reditibus in ea ciuitate memoriæ conservandæ defuncti gratia spectaculũ celebretur* ff. de vsufr. legat. Padill. de fideicommiss. in subr. fol. 4.

[222.]

L. qui liberalitate, §. ne eius nominẽ & l. fin. ff. de operib. publ. & ibi Bart. Cepoll. de servit. d. cap. 71. num. 11. Avend. de exeq. mandat. cap. 1. nu. 4.

(223.)

L. lex quæ tutores. C. de administ. tut. Casan. Catalog. glor. mundi. p. 1. consid. 38. cõcl. 21. num. 5. Amay. pro stat. Conchens. num. 6. Hoeping. de stat. & imagin. cap. 20. num. 242.

(224.)

Concil. Tholosan. cap. 5. Concil. Biterrens. cap. 35. Innoc. IV. in quodã rescripto, §. domus apud Peñ. fol. 6. lit. App. Zanchin. de hæret. cap. 39. vbi Cãpeg. & cap. 50. Repert. Inquis. verbo domus. Simanc. de Cathol. inst. cap. 36. nu. 88. Peñ. in 3. part. d. cõm. 92. cuius rei ratio redditur in cap. felicis de pæn. in 6. *Et vt perpetuã nota in infamiæ perpetua ruina testetur, nullo tẽpore reparentur*. Extat aperto iure cautum de perduellis ædibus diruendis. l. 6. tit. 13. l. fin. tit. 16. l. 6. tit. 27. par. 2. Parlad. rer. quot. lib. 1. cap. 21. vbi agssinat ritus allusionem, num. 5. cui adiũge Bernardin. Mieres lib. 2. cõm. de sale num. 43.

[225.]

Veget. de re milit. lib. 2. *Vnius ætatis esse quæ fortiter fiunt, quæ verò pro vtilitate publica scribuntur æterna manent*. Carol. Scriban. de instit. Polit. Christ. lib. 1. cap. 26. Larrea alleg. 118. num. 23.

Aul-

materia de religion; ò gozar la Republicā los demas tratados de semejantes Autores, siguiendo el dictamen, y el arbitrio que del Senado Espartano refiere Aulo Gelio: (226.) es mas competente que no se les siga el honor de aver sido leydos, ò alegados, como apuntaron dos Escriptores modernos; y que la prohibicion comprehenda el nombre, y materia, segun al proposito de otra dixo el Emperador (227.) Iustiniano, pues priuados del nombre carecerân del fruto de sus trabajos. (228.) A lo qual tambien añado por fundamento juridico, que el Herege no puede ser testigo, (229.) y que lo son los Escriptores con tal prerrogatiua, que hazē plena probança siendo insignes en su profession. (230.)

§. XVII.

COmponese la sentencia de otra clausula de mayor especialidad, concurriendo a vn tiempo con las demas; pues dirigiendose todas a la aniquilacion del reo, priuandole de sepultura, quemandole su estatua, encinerando sus huessos, y borrando su nombre; le solicita eternizar para la infamia, y para que dure la memoria del castigo. *Y porque mejor quede en la memoria de los viuientes, mandamos, que el dicho Sambenito, ò otro semejante con las dichas insignias, y letrero de condenado, sea puesto en la Iglesia en lugar publico, donde estè perpetuamente.*

Encarga su execucion la instruccion Tolet. cap. 20. (231.) y abonase el medio

(226.)

Aul. Gell. lib. 18. cap. 13. *Sic bona inquit sententia mansit; turpis auctor mutatus est.* Azor. init. moral. lib. 8. cap. 16. Lauret. de Franch. controv. int. Episcop. & regul. tit. de lect. libr. prohibit. quæst. 4. Andr. Mend. de iur Academ. lib. 2. quæst. 16. & in Bull. Cruciat. disp. 25. ann. 47. Torrebl. de iur. spirit. d. lib. 13. cap. 18. num. 38. Albergh. manual. Qualificat. cap. 32.

(227.)

L. vnic. in prin. *Et nomen & materiā caducorum.* C. de caduc. tollend.

[228.]

Arg. eleg. text. in l. à nullo, ibi: *Ac per hoc, si nomine eximuntur, etiam fructu carebunt.* C. de fer. Præsensere licet mudè Dian. part. 6. tract. 6. Miscell. resol. 49. F. Ludov. à concept. in examin verit. mor. tract. de legib. quæst. 1. concl. 3. num. 25.

(229.)

Cap. excōmunicamus, 6. credentes de hæret. Menoch. cons. 149. num. 28. Rebuf. de reprob. test. n. 226. Simanc. de Cathol. inst. tit. de testib. num. 41. Peñ. 3. part. comm. 117. Bursat. cons. 14. num. 1. Petr. Greg. Syntag. lib. 33 cap. 8. Farinac. de hæres. quæst. 118. num. 111.

(230.)

L. septimo mense, ff. de stat. homin. l. antiqui, ff. si pars hæred. pet. l. si pater, ff. de solut. & pro afferenda autoritate vnici Doct. Rod. Suar. in proœm. leg. for. num. 17. & ibi Vald. lit. Q. ex Bart. in l. de quibus, ff. de leg. num. 21. quem consulas.

(231.)

Pegam. de orig. S. Inq. lib. 1. tit. 2. part. 5. D. Escobar. de purit. part. 1. quæst. 9. §. 1. num. 37. & §. 3. num. 60.

Ex

por

por aver assegurado todas las naciones la perpetuidad de las acciones dignas de memoria, con la religion de consagrarlas a los Tẽplos. (232.) En el de Anco Marcio permanecieron colgados, hasta en tiempo de Marco Varõ, (233) el huso, y rueca de Caya Cecilia, muger de Tarquino el Viejo, afiançando el pacto de no atarear a otras obras serviles los Romanos a las mugeres Sabinas. En las sagradas letras lo manifiestan la espada de Goliat, y los despojos de los Macabeos. (234.)

Y en nuestra España mantiene esta antiguedad la Iglesia de Seuilla, en la Espada del Santo Rey Don Fernando; cuyo venturoso azero sirviò a la conquista de la Ciudad, y quiere el cariño de los Castellanos aya sido del Conde Fernan-Gonçalez, por mas que lo dude el Padre Iuan de Pineda, (235.) no contentandose con la afirmacion de Fr. Prudencio de Sandoval. Pero mas a nuestro proposito en la circunstancia de la inscripcion, y en los terminos de delito, lo executò Caligula, dedicando a la vengança de Marte tres puñales que avian estado destinados para instrumentos de su muerte. (236.) Y el Senado Romano con Casio, en quien los honores de tres vezes Consul excitaron intentos de Tirano, pues aviendole quitado la vida, y confiscado su caudal, se le consagraron a la Diosa Ceres en vna medalla, ò lamina de bronce, que con el titulo de ofrenda infamaua al reo, y a toda su familia. (237.)

(232.)

Ex Dionis. & Sext. Pompei. Petr. Crinit. de honest. discipl. lib. 16. cap. 3. Cicer. de nat. Deor. lib. 2. D. Aug. sup. Num. quæst. 41. Castr. de hæret. punit. d. cap. 19. Covarr. in cap. alma mater part. 1. §. 8. num. 7. Parlad. diff. 119. Salced. de Contrav. cap. 12. n. 2.

(233)

Plin. lib. 8. cap. 48. Alex ab Alex. dier. gen. lib. 3. cap. 8. Palacios Rub. in rubr. de donat. int. §. 31. num. 2. Surd. de aliment. tit. 4. quæst. 28. num. 12.

(234.)

Reg. lib. 1. cap. 21. num. 8. & 9. & ibi Caiet. Machab. lib. 1. c. 6. D. Paul. Tarsia Hist. Div. Virg. Insul. fol. 30.

(235.)

Pined. in mem. de la Canon. part. 4. §. 6. Sandov. Hist. del Conde Fernan Gonçal. col. 1.

(236.)

Sueton. in Caligul. cap. 23. *Tres gladios in necem suã præparatos Marti Vltori addito elogio consecrauit.* Idem in Vitell. cap. 10. Tertull. de resurrect. carn.

(237.)

Ex Liv. lib. 2. decad. 1. Sabelic. lib. 1. Æneid. 3. quibus annectes Valer. lib. 6. cap. 3. Beierlinch. Theatr. vitæ hum. verbo dedecus fol. 50. lit. E. *Sp. Cassij ob affectatam tiranidem interfecti peculium Cereri est consecratum, signum que ex eo ẽre factũ cũ huius modi inscriptione; EX CASSIA FAMILIA DATVM*

Corres-

Num.

memoria del Herege difunto, concurra mayor prueba; pues acusado el reo en vida, ò formaria mejor los descargos de sus defensas; ò convencido del delito, se haria con los obsequios de la confession, y arrepentimiento, digno del paternal beneficio de la absolucion, de la Eclesiastica sepultura, y piadosa recordacion de su memoria. (250.) Siendo capazes de todos los efectos referidos los Reconciliados difuntos, como en especie lo advierten nuestros Autores. (251.) Y con elegancia Sydonio Apolinar la diferencia de los dos fueros. (252.) *Noueris volo, non, vt est apud Præsidem fori, sic esse apud Iudicem mundi; namque, vt his, qui propria vobis non tacuerit, damnatur; ita nobiscum, qui eadem Deò fuerit confessus, absolvitur.*

(250.) Arg. §. inimicitiæ, ibi: *Nec reconciliatio interuenit.* inst. de excusat. tut. vbi Misinger. *Quæ scilicet gratiam sarcierit, & simultatem sempiterna deleuerit obliuione.* Alciat. reg. 2. præsump. 2. num. 4. Michael Crass. comm. lib. 3. cap. 17. quæst. 37. Mascard. de probat. concl. 900. num. 10. Merlin. de legit. lib. 4. tit. 1. quæst. 7. num. 1.

(251.) Farin. de hæres. quæst. 193. num. 21. Cæs. Caren. de offic. Inq. d. tit. 19. §. 6. num. 12.

(252.) Sydon. lib. 14. Epist. 14.

ARTI-

Correſponde el caſtigo à la demonſtracion con que Dios quiſo informar a los ſiglos futuros la rebeldia de los Hebreos, mandando poner en el Tabernaculo la vara de Aron. (238.) Y otros atribuyen el origen deſta practica a los incenſarios de Corè, y Datàn, ſegun expreſſamente lo refiere el graue Maeſtro Fr. Iuan Marquez. (239.)

Andres Alciato, (240.) interpretando vn texto del derecho civil, haze inſinuacion de la antiguedad de otro caſtigo ſemejante, en los que aviendo jurado la vida del Principe, faltauan al cumplimiento. Y Franciſco Peña adelanta, el que executa el Santo Oficio, a que en el ſolar de la caſa que ſe demuele, debe ponerſe vna Coluna con targeta de piedra, (441.) que contenga la narracion del hecho. Y Antonio Fabro (242.) ſeñala eſta ſatisfacion por arbitrio, en caſo que los acreedores del reo en leſſa Mageſtad, impidieren la demolicion.

Y vltimamente, como dixo el grande Auguſtino, (243.) tratando, ſi a los que eſtàn en el infierno ſe les aumenta pena accidental de las miſerias, y calamidades que padecen ſus hijos, ò allegados: *Si hac ſentiunt mortui, cumulus malorum eſt, ſi hac non ſentiunt, formido viuorum eſt.*

(238.)
Num. cap. 17. *Dixitque Dominus ad Moyſem refer virgam Aaronis in tabernaculum teſtimonij, & ſervetur ibi, in ſignum rebellium filiorum Iſrael.* P. Mart. de Roa de die nat. cap. 1.

(239.)
Ex Simanc. Lara de Capell. lib. 2. cap. 4. num. 116. Num. cap. 16. d. cap. & dixit de cōſecr. d. 1. Marq. Go ver. Chriſt. lib. 1. cap. 25. §. 2.

(240.)
Lib. 4. diſpunct. cap. 2. ex ponenſ. l. ſi duo patroni, §. fin. ibi: *Et ita ei ſuper dixi petulanter ne iurato.* de iure iur. *Solebāt autem veteres, cum de ſontibus ſupplicium ſumeretur, in loco ſupplicij conſpicuo epigraphem ſeu titulum affigere, quo pœnæ à reo expetitæ cauſa intelligeretur à populo vt à ſimili facinore perpetrando deterreretur.*

(241.)
Peñ. d. 3. part. comm. 92. in fin.

(242.)
In Cod. tit. ad l. Iul. Maieſt. diff. 1. ad fin. *Aut ſi ſalvo creditorum iure commode id fieri non poſsit, lapide ſaltim parietibus infixo, cum condemnationis ſuperſcripto, in perpetuam condemnati memoriam, perfidiæque infamiam, publicæ vindictæ conſuleretur.*

(243.)
D. Auguſt. in Pſalm. 108. Caſtr. de hæret. punit. cap. 10. fol. 112.

§. XVIII.

Y Por ser el cumulo de los males, pide el Santo Oficio mayor prueba en (244.) las causas que se mueuen; ò prosiguen contra los Hereges difuntos. Se citan los allegados, y parientes, (245.) por ser interessados en defender a su deudo, como a su propria persona; y se le concede apelacion, y Abogado. (246.)

Y con grande razon: pues ninguno de ellos puede estar cabalmente instruido en la individual satisfacion que requieren los cargos, como lo nota celebremente Andres Alciato, (247.) en el alcance de quentas ajustadas con el heredero. Y mejor Antonio Gomez, por ser en terminos de causa criminal, (248.) y aver el reo perdido el juyzio: (punto que dà doctrina a la instruccion Toledana cap. 60.)

Corone propriamente este primer Articulo vn racional (249.) de Antonio Fabro, adonde siendo la especie del texto, que despues de muerta la hija, se le prohibe al padre, meter à pleyto su emancipacion, con el pretexto de aver faltado en ella la solemnidad: haze esta replica. *Cur non mouerit eam quæstionem filiæ viuenti? Quæ, & causam suam tueri potuisset melius, & victa quoque extorquere, à patre perpetuis obsequijs, aliam, iustamque emancipationem.* Como si dixera en nuestros terminos: ya que por lo privilegiado del delito se procede contra la

memo-

(244.)

Instr. Hispal. cap. 20. instr. Tolet. cap. 61, instr. Abulens. cap. 4. Peñ. d. comm. 92. fol. 573. Caren. de offic. S. Inq. part. 2. tit. 19. §. 5.

(245.)

L. 1. §. quoties, ibi: *Semper enim hæredis interest defuncti existimationem purgare*, ff. de iniur. text. apertus in cap. filij de hæret. in 6. D. Præ. Covar. lib. 2 var. cap. 2. in fin. Roxas assert. 14. num 134. Param. lib. 3. quæst. 4. num. 86. Torrebl. d. lib. 13. cap. 17. D. Escobar de purit. p. 1. quæst. 4. §. 4. num. 29.

[246.]

Locat. post Iudicial. Inq. quæst. 4. vers. Si tamen. Decian. tract. crim. lib. 5. cap. 37. num. 50. Farinac. de hæres. quæst. 192. num. 83.

(247.)

Arg. l. qui Romæ, §. Agerius, ff de v. o. Alciat. lib. 1. cap. 13. dispunct. *Iniquum esse, vt declaratio debiti facta cum hærede, qui forsitam instructus non est, præiudicet filio.* Alex. & Paul. de Castro in d. §. Agerius Pirrh. Maur. de fideiuss. cap. 15. par. 2. sect. 4. num. 4. Cõducit arg. l. Procula, ff. de probat. Menoch. de arbitr. lib. 2. cas. 88. num. 17. & l. 1. C. vbi de ratiocin. agi. oport. Escob. de ratiocin. cap. 34. num. 8.

(248.)

Tom. 3. cap. 1. num. 72. *Tum etiam quia talis delinquens, qui postea effectus est furiosus, haberet aliquam iustam causam defensionis, quam curator eius ignoraret.*

[249.]

Ad l. post mortem filiæ 25. ff. de adoption.

ARTICVLO SEGVNDO.

A Las penas personales del reo en lessa Magestad, se añadio el perdimiento de los bienes; (1.) siendo esta disposicion loada por el derecho Diuino, recibida por los Griegos, establecida por los Romanos, observada por los fueros, y leyes antiguas, y modernas de España, arrestos de Francia, constituciones Imperiales de Alemania, Flandes, y Borgoña; y calificada por el comun sentido de los Escriptores, sin que en ella aya avido correccion, ni observancia en contrario, por ser fundamental firmeza de los Reynos, y Republicas del mundo.

Pero aunque se halla esta vniformidad en la pena, varian las Historias en la forma de su aplicacion. El derecho Diuino parece que aplicaua al patrimonio Real los bienes del que conspirasse contra el Principe, (2.) como se vè en los de Mifibofet, que por confiscados, los dio el Rey David a Giba, remunerando sus servicios; y en la viña de Naboth, que por consequencia del delito de su dueño, pertenecio al Real patrimonio. Los Athenienses permitieron a qualquiera de sus Ciudadanos que diesse muerte al traydor, aplicandole los bienes del reo (3.) en premio de su zelosa vengança; aunque despues observaron aplicarlos al fisco, reservada la dezima a los Dioses. (4.)

Entre los Romanos padece la variedad, que notamos ay, en señalar el principio de la

(1.)

Reg lib. 2. cap. 16. & 19. l. Pānonius §. rei perduellionis, ff. de aquir. hæred. l. eorum, ff. ad l. Iul. Maiest. l. quisquis C. eod. l. si quis. C. de bon. proscript. tot. tit. C. Th. eod. Novel. Maiorian. tit. 7. extrau. qui sint rebell. constit. 6; Imp. Leon. extrauag. Frider. de incēd. & pac. violat. l. vnic. tit. 2. lib. 1. for. l. 2. tit. 2. part. 7. l. 2. tit. 19. lib. 8. ordin. l. 1. & 2. tit. 18. lib. 8. Recop. vbi Villadieg. Montalv. Did. Perez. Greg. Lop. & Azeved. Abb. in cap. cum non ab homine de iudic. Felin. in cap. Rodulphus de rescript. Afflict. Quæ sint regaliæ, §. bona commiten. Decian. lib. 7. cap. 40. Petr. Greg. lib. 35. cap. 1. Clar. lib. 5. sent. §. læsæ Maiest. num. 8 & 5. vbi Baiard num. 25. Renat. Chopin. de Doman. Fran. lib. 1. tit. 8. Rip. de regal. cap. 18. Peregr. de iur. fisc. lib 1. tit. 2. Sixtin. de regalib. lib. 2. cap. 12 Ioan. Coppen. observ. lib. 2. Pet. Cav. cas. 294. nu. 39. Borrel. de præst. Reg. Cathol. cap. 71. Arnold. Clapmar. de arcan. rer. publ. lib. 4. cap. 15. Franc. Zipæo notic. iur. Balgic. lib. 9. tit. ad l. Iul. Maiest. & tit. de bon. damnat. & lib. 10. tit. de iur. fisc. Guazin. de confiscat. bon. concl. 13. num. 3. Gutierr. de delict. quæst. 33. & 34. Latè Mier. de maiorat. par. 1. quæst. 1. Merlin. de legitim. lib. 3. tit. 1. quæst. 30. Seraph. Massin. de confiscat. quæst. 3. num. 1. & quæst. 4. num. 66. Lepidè Iuven. Satyr. 1. ——— *Et hic damnatus inani Iudicio (quid enim salvis infamia nummis?* Ant. Math. de crimin. tit. de pæn. cap. 2. num. 1.

(2.)

Reg. lib. 2. cap. 16. & 19. lib. 3. cap. 21. ex Gèmara Babilonica, Leui Gersonide, & Dauide Kimchi. Ioan. Selden. de legib. Hæbr. cap. 25.

(3.)

Ioan. Meurs. de Arch. Athen. lib. 3. cap. 14. *Bonaque etiam interfecti is haberet, qui occideret.*

(4.)

Ex Xenoph. rer. Græcar. lib. 1. Carol. Sygon. de Repub. Athen. lib. 2. cap. 4. & lib. 3. cap. 1.

De-

la pena principal deste crimen, ponderando algunos Escriptores, que Romulo a quien siguio Tullo Hostilio, no estendiò su ley a los bienes del delinquente.(5.)El I. C. Marciano que refiriò a las XII. Tab. el origen de la ley(6.)de la Magestad, no hizo mencion del perdimiento de bienes, el qual despues passò a ser accessorio a la condenacion del delinquente.

Alexandro ab Alexandro (7.) opinò, que la aplicacion al Erario publico, de dõde dimanò ser estos efectos Regalia del Principe, tuuo principio despues de la ley Cornelia, en la Dictadura de Syla, segun sentir de Veleyo Paterculo, porque antes se aplicauan a los Dioses, como el campo Tarquino a Marte, los bienes de Casio a Ceres;(8.)ò a ministerios publicos, como las casas de Marco Manlio, Sp. Mellio, Vitruvio Vacco, Marco Flacco, y otros que refieren Livio, y los Escriptores; y parece fue en execucion de la ley promulgada por Valerio Publìcola despues (9.) de la muerte de Bruto; la qual estableciò que quedassen sacros los bienes, y cabeça del que conspirasse contra la patria.

Mas contra la opinion de Alexandro, hallamos a esta forma de confiscacion mas antiguo principio; porque aviendo muerto los hijos de Anco-Marcio a Lucio Tarquino, Quinto Rey de los Romanos; y aconsejando Tanachilde, muger del difunto Rey, a Servio Tulio su yerno, los medios con que avia de assegurar en su cabeça la Corona, y dar a los traydores el cas-

[5.]
Decian. tract. crim. d. lib. 7. cap. 3. num. 1. cap. 6. à nu. 4. & cap. 39. à n. 1. Sygon. de antiq. iur. ciuil. Rom. lib. 2. de iudic. cap. 29. Steph. Pyghio. lib. 1. septimont.

(6.)
Dict. l. 3. ff. ad l. Iul. Maiest.

(7.)
Vellei. Patercul. *Primus Sylla exemplum proscriptionis invenit.* Alex. ab Alex dier. gen. lib. 3. cap. 23. Clapm. de arcan. rer. public. lib. 5. cap. 18. Luc de Penn. in l. siquis proscribēte. C. de fid. & iur. hast. fiscal. lib. 10. Hotom. de leg. Rom. de l. Valer. Hieron. Verrut. de leg. Val. de proscript.

(8.)
Liu. decad. 1. 2. lib. *Peculium Osilij Cereri consecrauisse.* Valer. Max. lib. 6. cap. 3. Chopin. de Doman. Franc. lib. 1. tit. 8. num. 9. Menoch. cons. 99.

(9.)
Lib. 1. lib. 2. *Sacrandoque cum bonis capite eius qui Regni occupandi consilia inijsset.*

De-

castigo, le dixo: (segun atestigua Dionisio Halicarnaseo) (10.) Si prendieres los reos, desnuda la espada de la justicia, y cortales la cabeça; pero si lo estorvare su fuga, condenalos en perpetuo destierro, y confisca sus bienes. La qual demonstracion se executò tambien en los de Tarquino, (11.) dandose a discrecion todo el menage, y dividiendose entre los demas del pueblo que no las tenian, sus heredades, y campos, excepto el que despues se dixo Marcio.

Fundados en estas autoridades pensamos que entre los Romanos las penas de la lessa Magestad, en quanto al perdimiento de bienes, se executaron con diferencia en los tiempos de Romulo, hasta los de Syla, y desde este, en adelante.

En el primero parece que seguian la cabeça del dueño, aunque tambien con distincion; porque si se executaua en el reo la pena de muerte, vnà con èl se sacrificauã los bienes, y todo era sacro (12.) y dedicado a los Dioses: naciendo de esta dedicacion, como hecha de bienes procedidos del suplicio, el llamarse suplicaciones las rogatiuas de las Deydades, segun expressamente lo autoriça en sus Etymologias el Doctor de las Españas San Isidoro. (13.) Si se procedia empero contra reo ausente, como cõtra Tarquino fugitiuo de Roma, y los hijos de Anco Marcio, por la muerte de Lucio Tarquino; la condenacion era de perpetuo destierro, y los bienes se declarauan por publicos, (14.) escriviendose en

[10.]
Dionis. Halicarn. lib. 2. *Perpetuo exilio, & bonorum proscriptione mulctato.*

[11.]
Idem Dionis. lib. 5. *Agrum verò, quem illi priuati possederant, diuiserunt ciuibus agro carentibus.*

(12.)
Liu. d. lib. 2. Cæl. Rhodigin. antiq. lib. 12. cap. 11. Tiber. Decian. lib. 7. cap. 31. Macrob. 3. Saturn. cap. 7. Dionis. lib. 6. *Qui adversus ea fecerit sacer esto, bonaque eius Cereri sacra sunto.* Ant. Math. de crim. tit. de Sicar. cap. 2. n. 2.

[13.]
D. Isidor. lib. 5. ethim. *Nam supplicia dicebantur supplicamenta, & supplicium dicitur, de cuius damnatione delibatur aliquid Deo: vnde & supplicare.* P. Mart. de Roa sing. lib. 2. cap. 9. Serv. in illud Virgil. 4. Æneid.
--Simul Divum templis indicit honorem. Indici autem dicuntur, quia paupertas maiorum ex collatione sacrificabāt, aut certe de bonis damnatorum, vnde, & supplicia dicuntur.

[14.]
Liu. d. lib. 2. Dionis. d. lib. 2. Alex. ab Alex. d. cap. 23. *Vt tantorum criminum facinora nomẽ denotaret suppliciĩque insignis memoria foret sempiterna.*

en los puestos publicos su aplicacion, dando a esta formula nombre de proscribir, (15.) y de proscriptos a los bienes que por ella se condenauan (16.) la ley Valeria, ó Cornelia. Distincion, que se manifiesta siguieron los compiladores del Codigo, poniendo en la rubrica diversidad entre los bienes de los condenados, y de los proscriptos, (17.) por seguir los vnos la naturaleza de la condenacion hecha en presencia, y los otros la que se executa (segun la practica moderna) en la causa de los ausentes, y rebeldes, poniendose su sentencia en las partes publicas: los quales propriamente son los que se debian tener, y dezir bienes proscriptos. (18.

En el segũdo tiempo despues que Syla, (19.) y Iulio Cesar (20.) procuraron amõtonar caudal para el fomento de las guerras civiles, se introduxo ambiciosamente para el fisco la aplicacion de todos los bienes de los reos en lessa Magestad, y empeçaron a confundirse los nombres, y vozes, llamandose proscriptos los que por esta causa se aplicauan. (21.)

Destas noticias deducidas de las Historias Romanas, y del derecho, (22.) se convence al parecer, que en los primeros tiempos la condenacion del reo en lessa Magestad, solo fue en los bienes que posseia el condenado, sin estenderse a mas la eficacia de la pena; pero desde la dictadura de Syla, en que se promulgò la ley Valeria, ò Cornelia, se añadiò el impedirle absolutamente la adquisicion de bienes algunos, deter-

(15.)

L. sed si pupillus, §. proscribere, ff. de instit. action. vbi Gothof. & l. si quis proscribéte. C. de fid. & iur. hast. fiscal. lib. 10. Cuiac. lib. 7. observ. cap. 2. Schard Lexic. verb. *Proscriptio*. Offuald. lib. 23 comm. cap. 23. lit. F.

[16.]

Luc de Penn. d. l. si quis proscribéte Schard. d. verb. *Proscriptio*. Brison. de V. S. verb. *Proscribere*.

[17.]

Tit. C. de bon. damnat. & proscript. licet aliter se res habeat, apud Anton. Math. de crimin. tit. 5. de Sicar. cap. 2 num. 2. *Proscriptus enim in libris nostris, ille dicitur, cuius bona expressim confiscabantur; damnatus cuius bona tacite: sequebatur enim tacite pœnam capitalem bonorum publicatio.*

(18.)

Ioan. Coppen. obseru. lib. 2. observ. 123. num. 7. Sixtin. de regalib. lib. 2. cap. 12. à num. 2.

[19.]

Appian. lib. 1. & lib. 4. bell. civil. Plutarch. in vit. Syll. *Quod verò omnium est visum iniquissimũ, notavit proscriptorũ liberos, nepotesque infamia, omniumque publicauit bona.* Lucan. lib. 2. Pharsal. D. August. de Ciuit. Dei lib. 2. cap. 28

(20.)

Iuven. Satyr. 2. Appian. d. lib. 4. & lib. 5. P. Math. Rader. in Martial. lib. 3 epig. 16. Tiraq. in annot. ad Alex. ab Alex. d; cap. 23.

(21.)

Patercul. Alex. ab Alex. Clapmar. Luc. de Penn. adducti num. 7.

[22.]

ff. & Cod. ad l. Iul. Maiest.

Cicer.

(*) determinando que pertenecieſſen al pueblo quantos bienes pudieſſen tocar al reo por ſuceſsion, ò herencia. Eſtablecimiento que ſiguieron las leyes Iulias, privando al reo de la teſtamenti faccion actiua, y paſsiua; y en que ſe fundaron las reſpueſtas de los I. C. (23.) reſcriptos de los Emperadores, (24.) y el que abdicaſſen del reo ipſo iure el dominio, incapacitandole de retener, y adquirir. (25.)

Con el miſmo cuydado, y providencia caſtigaron las leyes al Herege, (26.) en quanto al perdimiento de ſus bienes; privandole de los adquiridos, incapacitandole para adquirir, y contratar, y deſnudandole de la teſtamenti faccion actiua, y paſſiua, aunque fueſſe de diſpoſicion militar. Severidad, que abraçarō todos los Reynos Catolicos, eſpecialmente los de Eſpaña; (27.) y como en materia mas ſuya los ſagrados Canones, ſobrecartando para todos efectos las diſpoſiciones eſtablecidas contra los reos de la ofendida mageſtad humana. (28.)

Pero tampoco le faltò variedad a la aplicacion de los bienes confiſcados por la heregia; conſiderandolos de diferente calidad en el reo ſeglar, que en el clerigo, y en eſte, los bienes muebles, que los raizes, los patrimoniales, que los adquiridos intuitu Eccleſiæ: a la qual ſe aplicauan, atēto el derecho comun. (29.) En las tierras del Imperio ſe obſerva la diſtribucion que ſeñalò Inocencio IV. entre el fiſco temporal el Dioceſano, y la Inquiſicion. En

N   vnas

(*)

Cicer. in Verrem act. 1 *Is A. Trebonium fratrem habuerat proſcriptum. Et cum cautum vellet, ſcripſit, vt hæredes iurarent ſe curaturos, vt ex ſua cuiuſque parte, ne minus dimidium ad A. Trebonium fratrem illum proſcriptum perveniret.* Pro cuius expoſitione accingitur D. Nicol. Anton. de exilio lib. 2. cap. 21.

(23.)

L. fin. ff. ad l. Iul. Maieſt. l. meminiſſe C. eod. l. Pannonius. §. rei perduellionis, ff. de acquir. hæred. l. donationes in concubinam, §. fin. ff. donat. l. cum filius 76. §. fin. ff. de legat. 2.

(24)

l. quiſquis. C. eod. §. per cōtrarium, inſt. de hæred. quæ ab inteſt.

(25.)

Vide adductos, num. 1. hoc articulo.

(26.)

L. Manicheos. l. Arriani Auth. Gazaros. C. de hær. l. 7. 8. & 9. C. Theod eod. l. 1. C. de Apoſtat. l. fin. C. Theod eod. Novell. Valētin. tit. 2. de Manich Auth. de Eccleſiaſt. tit. cap. 14. Paul. Grilland. de hæret. quæſt. 9. num. 2. Ioan. Nicol. de hæret. notab. 14. Villadieg. de hæret. quæſt. 25. Brun. de hæret. lib. 5. cap. 11. Carrer. de hæret. §. nunc de pæn. num. 11. Simanch. de Cathol. inſt. tit. 9. Decian. tract. crim. lib. 5. cap. 44. Petr. Greg. lib. 33. Syntag. cap. 4. Petr. Canali. caſ. 295. Caualcan. de Brach. Reg. part. 4. n. 302. Farinac. de hæreſ. quæſt. 25. à num. 12 & quæſt. 164. num. 42. & quæſt. 190. §. 1. nu. 8. Peregr. de iur. fiſc. lib. 5. tit. 1 num. 166. Guacin. de confiſcat. concl. 13. Paſchal. de virib. patr. poteſt. part. 4. cap. 5. Seraphin. Maſsin. de confiſc. quæſt. 4.

(27.)

L. 4. l. 17. tit. 2. lib. 12. del fuero Iuzg. l. 1. & 2. tit. 4. li. 4. for. l. 7. tit. 24 l. 4. 5. & 7. tit. 25. l. 1. & tot. tit. 26. par. 7. l. 3. tit. 4. lib. 8. ordin. l. 1. tit. 3. lib. 8 Recop. in quibus Villadieg. Mont. ſy Greg. Lop. Didac. Perez, & Azeved. Gutierr. de delict. quæſt. 33. & 34. Hermoſil. l. 2. gloſ. 2. num. 4. tit. 4. Palae. Rub. in d. 5. Taur. Alvarad. de coniect. ment. lib. 2. cap. 1. num. 21. Spin. in ſpecul. teſtam. part. 12. rubr. à n. 42 Amay. l. 1. num. 58. C. de iur. fiſc.

(28.)

Cap. vergentis, cap. ad abolendam de hæret. cap. cū ſecundum leges eod. in 6. cap. ſuper quibuſdam de V. S. bonus text. Auth. de non alien. reb. Eccl. §. quia verò, ibi: *Et metu ſaltem ſubſtantiæ etſi non propter Dei timorē, tamen ſegnio-*

res

vnas Provincias, y en virtud de constitu-ciones Põtificias, suele diuidirse esta confiscacion entre la Camara Apostolica, y la Inquisicion. En otras se reserva para dichos Tribunales solos; y a vezes se aplica a la Camara, a fuer de Espolio, como con gran claridad, y especificacion de tiempos, y Pontifices, lo refiere Francisco Peña en sus doctos Commentarios. (30.)

En nuestra España indistintamente se aplican, y pertenecen al Fisco Real (31.) los bienes confiscados por delitos de Heregia; pero con advertencia, que no puede entrometerse el Receptor del fisco a ocuparlos, hasta que ay sentencia declaratoria; y que de ella son Iuezes priuatiuos los Tribunales del Santo Oficio; y que por esta causa, antes de la aplicacion, no pueden hazerse contratos, ni condonaciones sobre los bienes que se considera han de ser confiscados; aunque sea el Principe el contrayente, ò condonante: segun pondera, y defiende el señor Obispo de Astorga (32.) Fermosino, no conformandose en la aplicacion de la confiscacion del clerigo al Fisco Real. (33.)

Supuesta, pues, la incapacidad del Herege, y que en el Fisco passan todas las acciones, actiuas, y pasiuas (34.) del confiscado, si no como en heredero verdadero, al menos como anòmalo, respecto de suceder por aniquilacion, y no representacion de la persona; (35.) y que segun defiende, y funda Fernando Arias de Mesa, (36.) transmiten en el Fisco sus derechos los herede-

res circa venditionem fiant. collat. 2. Azor. inst. mor. part. 1. lib. 8. cap. 12. quæst. 1. Les. de iust. & iur. lib. 2. cap. 29. dub. 8. Sanch. in præcep. Decalog tom. 1. lib. 2. cap. 14. Riccìul. de iur. person. extr. grem. Eccles. lib. 5. cap. 31. D. Fermosin. ad d. cap. vergentis alleg. 1. & adducti à nobis num. 26. & 27.

(29.)

Cap. excomunicamus, §. damnati de hæret. in 6. Peregr. de iur. fisc. lib. 4 tit. 5. num. 32. Iul. Clar. §. hæres. num. 11. Decian. lib. 5. cap. 44. nu. 3. Sanch. d. lib. 2. cap. 20. Felin. in cap. irrefragabili §. cæterum num. 5. de offic. ordin. Castro Palao tom. 1. oper. mor. tract. 4. disp. 5. punct. 1. & punct. 23.

(30.)

3. part. direct. comm. 158, per tot.

(31.)

Covarr. var. lib. 2. cap. 9. num. 12. Azeved. l. 1. tit. 3. lib. 8. Recop. num. 200. Salced. ad Bern. in prax. cap. 114 lit. F. Sanch. d. cap. 20. Aug. Barbos. d. cap. excõmunicamus num. 8. ex Lorc. in 2. 2. quæst. 11. art. 4. disp. 46. mẽbr. 1 num. 6. & Cened. Dian. 4. part. tract. 8 resol. 44. Bouadill. lib. 2. Polit. cap. 17 num. 201. vbi observat posse Iudicem sæcularem pænã confiscationis hæreticis imponere, si omissa fuerit ab Inquisitoribus. Hermosill. glos. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. num. 14.

(32.)

Ex Calderin. de hæret. cap. 18. n. 4. Sous. in aphor. Inq. lib. 3. cap. 20. num 10. Caren. in annot. ad Fulcod. quæst. 15. num 12. D Fermosin. de confiscat. alleg. 46. fere per tot.

(33.)

De confiscat. alleg. 41. num. 15. & alleg. 46. num. 7.

(34.)

L. 2. C. ad l. Iul. de vi pub. l. si adéptis. C. de sent. pass. l. si vt proponis. C. de bon. damnat. Guazin. de confiscat. concl. 13. ampl. 22. per tot. Gratian. discept. for. cap. 423. à num. 14. & cap. 840. num. 36. Merlin. de pignor. lib. 5 quæst. 51. Carlev. de iudic. tit. 2. disp. 1. nu. 50. Olea de ces. iur. tit. 3. quæst. 9. num. 27. & tit. 6. quest. 11. num. 45.

(35.)

Peregr. de iur. fisc. lib. 5. tit. 1. num. 53. & 60. Guacin. concl. 20. Fontanel de pact. nuptial. claus. 5. glos. 4. à num. 63. Seraphin. Massin. de cõfisc. quæst. 35. Roder. Suar. in l. quoniam in prioribus in declarat. l. Regn. limit. 10. n. 4

36.]

Var. resol. lib. 3. cap. 42. à num. 12. Seraphin. Massin. d. quæst. 35. nu. 14.

ros que gozan las prerrogatiuas de su idad: el punto està en ajustar el tiempo en que afecta a N. la incapacidad referida; porque siendo ya Herege quando murio su hijo, parece que se hallò priuado de la testamēti faccion, y sin sujeto en quien reciba principio la adquisicion, y translacion de las dos tercias partes, que la ley aplica al padre por legitima, en los bienes del hijo; pues le tocan, y prouienen iure hereditario.

No faltò quien desaminasse el intento deste papel, afirmando que nuestro caso estaua executoriado contra el Fisco, con la recibida opinion de ser, y quedar el Herege oculto, incapaz de toda adquisicion desde el dia que cometio el delito, dandose para este efecto retrotraccion a la sentencia declaratoria, quando quiera que se pronuncie. Por lo qual, aunque nuestra especie admite alegacion de mas fuste, y nouedad; se impugnarà la duda breuemente, porque no se piense que se cede a la fuerça de la autoridad extrinseca que los Escriptores han acomulado a dicha opinion, que nueuamente sigue el Padre Castro Palao, (37.) protestando que se sujeta al numero de las autoridades; no obstante que reconoce, no ay fundamento dispositiuo para incapacitar al Herege antes de ser juzgado, y declarado por tal.

Fue de los primeros que siguieron la parte afirmatiua Gabriel Quemada, (38.) Iuez de bienes confiscados en la Inquisicion de Toledo, alegando para el apoyo de su sentencia, que la procunciò dos vezes con-

[37.]
Op. moral. tom. 1. tract. 4. disp. 5. punct. 26. num. 6. *Qua propter censeo, neque iure Regio, neque iure communi exprese probari incapacitatem succedendi hæreticum occultum, & per sententiam nō declaratum.* Et paucis interiectis, *neq; alia ratione ducor, nisi, quia est communis sententiæ.*

(38.)
Q. q. Fiscal. quæst. 18. per tot. fol. 58

contra el Fisco, y la confirmò el Consejo, aunque no sin grande controversia: reduciendose sus fundamentos a vn texto de los Digestos, que expressamente habla en reo condenado; (39.) y a otras doctrinas, que por referidas a èl deben entenderse en el mismo supuesto, y en otros textos Canonicos del Fuero, y Partidas, que de verdad no lo concluyen.

Examinò la misma question por vna, y otra parte, y con muy llena, y estendida doctrina, Melchor de Mieres en su tratado de Mayorazgos, (40.) admirandose de la omision, ò incuria de los antiguos, en no aver tratado punto de tanta dificultad, y consequencia; resolviendole contra el Fisco; pero con demasiadas ponderaciones de brocardicos, y con los mismos fundamentos intensiuè que Gabriel Quemada, de quien no se olvidò, y citando a fauor suyo al señor Obispo de Badajoz Simancas. (41.)

Defendiò tambien este parecer ya estẽdido, a las herencias legitimas, el Padre Tomas Sanchez, (42.) apreciando los fundamentos de los Autores referidos, refutãdo los textos del derecho Civil, y Canonico, por no contener clausulas de eficacia presente; ayudandose de doctrinas modernas que parece lleuan el mismo sentir; y fundandose resuelta, y decisiuamente en nuestro derecho de las Partidas.

Pero tampoco sin violencia, porque ademas de ser cierto que no se induce priuació, sino lo expressa la ley; (43.) ninguna

de

[39.]
L. 3. ibi: *Si in metallum damnato, quid extra causam alimentorum relictũ fuerit, pro non scripto est, neque ad fiscum pertinet.* ff. de his quæ pro non script. l. 2. C. de hæred. instit. cap. excõmunicamus, §. credẽtes de hær. & ibi Annan.

(40.)
Part. 1. quæst. 1. à num. 231. vsque 318. ex d. l. Manicheos, ibi: *Volumus amoueri ab omni successione & hæreditate.* C. de hæret. Auth. credentes, ibi: *Sit intestabilis, nec testãdi liberam habeat factionem, nec ad hæreditatis successionem accedat.* cap. excõmunicamus. l. 5. tit. 25. part. 7. ibi: *De aquel dia en adelante que le entrò en el coraçon.* & nu. 211. ait. *Ex quibus tandem constat veriorem esse opinionem, hæreticum esse incapacem ad acquirendum, à die ipso criminis commissi nulla expectata declaracione.*

(41.)
De Cathol. instit. cap. 9. num. 124.

(42.)
Lib. 2. Decalog. cap. 14. referens Quem. d. quæst. 18. Menoch. cõs. 185. num. 14. vol. 2. Simanch. d. num. 124 Mier. d. quæst. 1. Ceruant. l. 4. Taur. à num. 38. Azor. lib. 5. cap. 8. num. 1. instit. mor. Vazq. 1. 2. quæst. 9. art. 5. disp. 169. cap. 3. num. 32.

(43.)
Arg. Auth. de trient. & semis. §. consideremus coll. 3. Tell. Fernand. in l. 4 Taur. num. 36. & expresius Tiraq. l. si vnquam verb. revertatur à num. 249. Menoch. de arbitr. cas. 27. per tot. Molin. de primog. lib. 1. cap. 9. nu. 10.

No-

de las de fuero, y partida tal dispone: razon que la censurò por concluyente Iustiniano en otro punto de sucesion. (44.) Son las leyes que hablan en el proposito, la del fuero (45.) ibi: *Defendemos que ninguno pueda mandar de sus cosas a ningun Herege.* Otra de las partidas en la rubrica de los testamentos, (46.) ibi: *E aun dezimos, que los Hereges despues q̃ son condenados por sentẽcia de heregia, non pueden fazer testamẽto.* Otra en la rubrica de las herencias, (47.) ibi: *Otrosi dezimos, que el que es juzgado por Herege, no puede ser establecido por heredero de otri.* Y otra en la classe de los delitos, y rubrica de los Hereges, (48.) ibi: *Nin la que el ficiesse a otro de lo suyo, del dia que fuesse judgado por Herege en adelante.* Y no tan solamente no fauorecen al Padre Thomas Sanchez, como dellas consta; pero deciden lo contrario; tanto porque al vso comun (49.) la palabra *Iuzgado* es la misma que *Sentenciado*, quanto porque el mismo Legislador lo declarò asi, haziẽdo derecho. (50.) *Iuyzio, tanto es en romance, como sentencia en latin.* Dexandonos prueba para que aya de tener la misma inteligencia (51.) la otra ley de las herencias, en que no expressò este requisito, y dize: *Esso mismo seria si algun Christiano estableciesse por su heredero a algun Herege, Moro, ò Iudio, ca la tal heredad en que fuesse establecido alguno destos, averla ian los mas propinquos parientes del testador, non el Rey.*

Sin que pueda mover a contrario dicta

(44)
Nouell. 2. cap. 3. vers. sicut, ibi: *Nec qualibet est lex aliquid tale dicens*, de nõ elig. secund. nub. l. si quis. §. Divus, ibi: *Pœnam tamen in eum statutam non esse*, ff. de religios. l. certa forma, ibi: *Nulla legis sanctione statutum est*. C. de iur. fisc. lib. 10. & ibi Amay. num. 27.

[45.]
L. 10. tit. 5. lib. 3. for.

[46.]
L. 16. tit. 1. part. 6.

[47.]
L. 4. tit. 26. part. 6.

(48.)
L. 4. tit. 26. part. 7.

[49.]
L. non aliter, ff. de legat. 3. l. 2. § lege Iulia, ibi: *Iudicatus vel convictus*, ff. de testam. Garc. de nobilit. glos. 3. §. 1. n. 30. Et apellatione iudicij venit intelligenda sententia diffinitiua Bald. l. 1. notab. 4. C. si advers. rem iudic. glos. in cap. statutum, §. insuper de rescrip. in 6. Menoc. de præsumpt. lib. 1. q. 1. num. 25.

[50.]
L. 1. tit. 22. part. 3. d. Mier. d. quæst. 1. num. 274. *Et quia verba á doctis prolata, sunt intelligenda secundum modum loquendi peritorum ex glos. in l. quod si ne potes*, ff. de testam. tutel. & ibi Bart. Casan. in Cathalog. glor. mund. part. 8. consid. 17.

(51.)
L. *In ambigua voce legis ea potius accipienda est significatio, quæ vitio caret, præsertim cũ etiã voluntas legis ex hoc colligi potest.* ff. de legib. l. cum quidam. C. de V. S. & quia legum correctio semper est vitanda. l. vnic. C. de in off. donat. cum vulg. & impropianda verba, ne oboriatur absurdum. l. scire oportet. §. aliud, ff. de excusat. tut. Everard. in loc. comm. ab absurdo pag. 114. Mantic. de coniectur. lib. 3. tit. 7. & quia debet sumi secundum subiectam materiam. Salgad. plené in Laberynt. part. 1. cap. 13. §. 1. num. 46.

men L.

mẽ otra ley, (52) de la qual para colorar el suyo se valiò este Autor, confundiendo la especie con suponer, que eran iguales las personas sobre que cayeron los establecimientos: porque segun manifiesta su contexto, y rubrica, habla de los Apostatas; de cuyo delito por ser deserciõ total de la Fè, y nombre Christiano; (53.) haze prueba notoria la misma perpetracion, (54.) sin necessitar de sentẽcia declaratoria. Mayormente con la certeza de que en aquellos siglos, y lo vemos aora en los esclauos Mahometanos, viuieron tolerados en España los Iudios, professando exteriormente el Iudaismo; y aun ocupandose en recaudaciones de la hazienda Real; (55.) no sin exemplo de averlos admitido los Romanos à los honores. (56.)

Ademas que el Padre Thomas Sãchez, aun sin advertir que el privilegio de la ley quarta de Toro derogò a todo el derecho Romano, y al de fuero, y partidas; reconoce, y confiessa, que atento el Canonico, y el Cesàreo, està capaz de adquirir el Herege oculto. (57.) Conque no solamente le tenemos de nuestro sentir en lo que mira a los decretos de los Pontifices, y rescriptos de los Emperadores; sino que le quita a Tello Fernandez (58) el estorvo que hallò para que no comprehendiesse al Herege la testamentifaccion, con que la dicha ley habilita al civilmente muerto, por dezir, que como en delito merè Eclesiastico, se ha de seguir el derecho Canonico. (59.) Pues siẽdo cierta, como lo es en esta parte, la

(52.)
L. 15. tit. 25. part. 7.

(53.)
DD. in l. 1. C. de Apostat. D. Thom. 2. 2. quæst. 12. art. 1. Villadieg. de hæret. quæst. 5. Param. de orig. S. Inq. lib. 3. quæst. 3. num. 17. Ricciul. de iur. person. extr. grem. Eccles. lib. 6. cap. 2 num. 6. Caren. de offic. S. Inq. 2. part. tit. 3. §. 1.

(54.)
Arg. l. palam § *Quæ in adulterio deprehensa est, quasi publico iudicio damnata est.* ff. ad l. Iul. de adult.

[55.]
Pedr. Lopez de Ayala Hist. del Rey D. Pedro ann. 5. cap. 34. hablando de Don Simuel Leui. *Que era muy grã Priuado y Consejero del Rey.* P. Marian. Hist. lib. 16. cap. 25 *Y Simuel Leui, vn Iudio a quien queria mucho, y era su Tesorero mayor.* Iuan. Picus Mirãd. lib. 5. advers. Astrolog. *Nuper Iudæis omnibus ex tota Hispania, à Christianissimo illo Rege numquã satis laudato, vbi & numero, & diuitijs, & autoritate plurimum poterant.* Simanc. de Cathol. inst. cap. 35. num. 9. Salced. in prax. cap. 23. num. 8.

(56.)
L. 3. §. fin. ff. de decurion. l. iussio. l. quicumque. C. de Iudæis l. spadonem §. iam autẽ, ff. de excusat. tut. vbi Gothofr. Quin & Patriarchæ eorum illustres dicũtur, & spectabiles l. 11. & 15. C. Th. de Iud. Reuerendissimi à Iuliano Imp. & sectam Iudæorum nulla lege prohiberi l. 2. l. 8. C. Theod. de Iud. & collegia eorum licita fuisse ex Ioseph. & Philone Cuiac. lib. 7. observ. cap. 30. Amay. C. de infam. l. vnic. à nu. 63.

(57.)
Dict. cap. 14. num. 34. *Sed tenenda est prior sententia relata num. 31. si solum ius Canonicum, & Ciuile commune attẽdamus, quare vbi non fuerit ius Regium reddens hæreticos incapaces, dicendum est cum ea sentẽtia, eos esse capaces, nec teneri ante sententiam declaratoriam.*

(58.)
In l. 4. Taur. quæ est hodie l. 3. tit. 4 lib. 5. Recop. num. 10. Recop. nu. 34. *Itaque hodie hæreticus non iuuatur hac lege, cum de hoc crimine damnato non concedatur hoc priuilegium, & si cõcederetur esset inutile cum de iure Canonico contrarium sit dispositum.* Prædictam l. serio interpretati sunt Covar. in rub. de testam 3. part. num. 27. Molin. de primog. lib 4. ca. 12. Solorç. de parricid. lib. c. 19.

(59.)
Cap. Inquisitionis, §. prohibemus de hæret. in 6. Simanc. de Cathol. ins-

tit.

la sentencia del Padre Thomas Sanchez, gozarà el Herege oculto del beneficio de la ley, sin violarse la disposiciõ de los sagrados Canones, hasta que la condenacion le sugete in actu, a la jurisdicion Eclesiastica, en quanto la eficacia de dicha pena, sobre que no dispuso.

Y sin que lo retarde Azevedo (60.) con las dos razones que apuntô, comentando la dicha ley de Toro recopilada, y mouiendo la question en terminos de la testamẽtifaccion del Herege despues de su promulgacion. Vna, diziendo, que seria induzir extension correctoria en el derecho: siẽdo assi, que debe reputarse comprehension; (61.) pues el Legislador indistinta, y expressamente se dirigiô a corregirle con aquella humanissima concession: como lo hizo el Emperador Iustiniano, prohibiendo las proscripciones judicial, y legal, (62) y estableciẽdo que el ingenuo condenado retuuiesse su antigua condicion, y no quedasse esclauo de la pena. (63.) Cuyo beneficio quieren los Autores antiguos no alcançasse a los condenados al vltimo suplicio, aunque lo cõtradize Antonio Fabro, (64) no sin nota del señor Don Francisco Ramos en sus leturas de la ley Iulia, y Papia. (65.)

La segunda razon, que la dicha ley de Toro no habla en testamentifaccion passiua. Y quando no nos valgamos del argumento de correlatiuos, porque no lo son, (66.) es opinion constante entre los Autores del Reyno, que despues de su promulga-

tit. tit. 36. Carrer. in prax. tit. de hæret nu. 61. Farin. q. q. crim. 1. par. quæst. 8. num. 127. D. Ioan. Vela de pæn. delict. cap. 14. Gutier. de delict. 4. quæst 33. maximè num. 10.

(60.)

In d. l. 3. Recop. num. 10.

[61.]

Bat. in l. cum pater, §. dulcissimis, ff. de leg. 2. & in l. pater filium §. fundum ff. de leg. 3. Fortun. Garc. in l. Gallus §. & qui si tantum num. 115. ff. de liber. & post.

(62.)

Novell. 134. vt nulli. iudic. lic. ex qua desumpta fuit Auth. bona damnatorum. Farinac. in prax. quæst. 24. nu. 34. Sanch. lib. 2. moral. cap. 16. nu. 25. Gutier. de delict. quæst. 40. Hermosil. glos. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. num. 13.

(63.)

Novell. 20. cap. 18. ex qua deducta est Auth. sed hodie. C. de donat. inter.

[64.]

Decad. 73. err. 1. ex d. Auth. bona damnatorum. C. de bon. præscriptor. cuius obiectioni satis fit. Donell. lib. 6. comm. cap. 16. Roderic. Suar. in l. quoniam in prioribus in declarat. l. regn. limit. 10. num. 5. Alfar. de offic. fiscal. glos. 20. num. 150.

(65.)

Elucidans l. qui vltimo supplicio, ff. de pæn.

(66.)

In quibus vnum necessariò supponit alium glos. in l. curatorem, C. de interd. matrim. Everard. loco 76. Salgad. de Reg. protect. part. 3. cap. 4. nu. 19. Solorç. de Iur. Indiar. lib. 2. cap 20. nu. 13. Larrea decis. 69. nu. 18.

(67.)
Ant. Gom. l. 4. Taur. num. 6. & 7. Tell. d. C. num. 21. Matienç. in d. l. gl. 3. num. 6. Molin. de inst. & iur. tract. 2. disp. 9. num. 6. Amay. in l. 4. num. 38 C. de iur. fisc. lib. 10. licèt reliquerit cogitandum. Greg. Lop. l. 15. tit. 1. p. 6.

(68.)
In d. l. 4. Taur. num. 2. & contra Paris. assertorem contrariæ sententiæ in simili statuto, cons. 46. num. 15. vol. 3.

(69.)
L. filius familias, ff. de testam. l. 2. ff. de hæred. inst. §. 1. inst. de hæred. inst. Ant. Gom. in d. l. 4. num. 7. Et strictioribus terminis dissolutæ ob crimen patriæ potestatis, & instauratæ per restitutioné Faber in Papin. tit. 11. prim. 3. illat. 8. Costa in l. Gallus, §. & quid si tantùm 2. part. num. 90. Sfortia Odd. de restit. quæst. 95. art. 3.

[70.]
L. 3. ff. de testam. l. 1. ff. ad l. Falcid. Ant. Fab. de error. decis. 72. err. 9. Schifordegh. lib. 3. tract. 19. quæst. 4. circa fin. Donell. lib. 6. comm. cap. 27. & in l. 1. C. de hæred. instit. num. 4. vbi Gilchen. num. 12. Pichard. in prin. inst. de hæred. instit. Amay. in l. 4. num. 25. C. de iur. fisc. l. qui à latronibus, ff. de testam. l. quidam sunt. ff. de pæn. l. si tibi mandauero. §. is cuius, ff. mandat. plures apud Castill. de vsufr. lib. 1. cap. 66 num. 3. & 4. Arnold. Vinn. inst. quib. mod. ius patr. potest. §. pæne servus.

[71.]
Ant. Gom. d. l. 4. n. 4. Cervant. n. 41 Tell. nu. 43. Matienç. gl. 17. nu. 2. plures apud Amay. in d. l. certa forma. C. de iur. fisc. num. 38.

[72.]
L. si pariter, ibi: *Minimè autem prætor pati debeat, vt pro parte quis servus sit.* ff. de liber. caus. l. iudicatæ, ff. de except. rei iudic. Tell. d. l. 4. num. 33.

(73.)
Dict. cap. vergentis d. cap. cum secundum leges de hæret. in 6. arg. l. qui vltimo supplicio, ibi: *Itaque præoccupat hic casus mortem.* ff. de pæn. l. sed si alia, ibi: *Quia prius serva pænæ eficitur, verum est dotē mariti lucro cedere quasi mortua sit.* ff. de bon. damnat. Alberic. in l. cognouimus. C. de hæret. Greg. Lop. in gl. fin. l. 16. tit. 1. part. 6. l. donationes, §. ratæ, ibi *Post crimen perduellionis contractum.* ff. de donat. Hermosil. gl. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. num. 14. Andr. Fachin. controv. lib. 9. cap. 35.

gacion tiene el condenado a muerte civil, ò natural, capacidad para adquirir tam ex testamento, quàm abintestato; (67.) y para traspassarlo a qualesquier herederos, y tambien al Fisco, como lleua Matienço, reprobando el sentir de Cifuentes, (68.) que negò al condenado la testamentifaccion passiua, despues de dicha ley.

Lo qual se haze evidente; ya por la ventaja de razon, pues tuuo mas que vencer la habilitacion actiua, como lo confirma el derecho civil, que no la concediò al hijo de familias, ni al esclauo, aviendoles dado la testamentifaccion passiua. (69.) Ya porque naciendo la incapacidad actiua de la servidumbre, ò peregrinidad, a que la condenacion sujetaua al reo; (70.) por el caso mismo que la ley le habilitò para hazer testamento (cuyo vso cabe en sujeto a quien se confiscan los bienes en el nombramiēto de tutores, y substitucion (71.) pupilar) declarò, que no quedaua peregrino de la ciuilidad, ò esclauo de la pena, y cōsiguiētemente sin la incapacidad passiua; pues implica que el efecto estè sin causa, ò que a vn tiempo mismo sea el reo considerado libre, y esclauo de la pena, ò vezino, y peregrino de la Ciudad. (72.)

Fuera de que en caso que la confiscaciō (en que no ay duda dispuso el derecho Pontificio desde la perpetracion de la (73) heregia) impidiesse al reo el vltimo adbitrio del testamento, sin aguardar la sentencia declaratoria, solo se entiende de aquellos bienes de que le priuò el delito;

Ex

por-

porque ſegun celebre doctrina de Baldo, dado que ſe imponga la confiſcacion ipſo iure, podra el delinquente teſtar, aunque no podrâ diſponer de los bienes confiſcados. (74) Sin que por eſſo quede ocioſa la dicha clauſula; pues obrarâ, y cautelò que el reo no enagenaſſe en vida, ò antes de la ſentencia, los bienes confiſcados, como lo podria hazer remouida la prohibicion, que ſe funda mas en la conciencia, y oculta noticia del reo miſmo, que en la ſentencia del Iuez, como dize vn texto ſingular (*) a eſte propoſito. Cuya doctrina, ſupueſto que ſin embargo de la confiſcacion habilita al reo para la teſtamenti faccion actiua, aſſegura que mas legitimamente eſtarà capaz de los efectos paſsiuos (75.) de la adquiſicion, con la qual no ſe atraſſa, antes ſe mejora el efecto de la confiſcacion. Y en eſſa conformidad aſsienta el ſeñor Fermoſino, (76.) que el Herege es capaz de adquirir, y que ſe comprehenden en ſu confiſcacion quantos bienes le provienen, haſta que es reincorporado al gremio de la Igleſia, por medio de la abſolucion, y reconciliacion.

Pero aun demosle al Padre Thomas Sanchez, que las leyes de Partida afecten al Herege con la incapacidad deſde la perpetracion del delito, y conſideramosle en virtud de ellas con la repugnancia legal à la adquiſicion; y diga nos en quales leyes del Reyno ſe hallan comprehendidas

[74]

Ex Bald. in Anth. inceſtas. C. de inceſt. nupt. Tell. d. l. 4. num. 40. arg. l. 2 ibi: *Deportati nec earum quidem rerum, quas poſt pænam irrogatam babuerint, heredem babere poſſunt, ſed & bæc publicabuntur.* C. de bon. damnat. Fachineus lib. 9. controv. cap. 51. in fin. in quo articulo videndi ſunt Caſtill. in d. l. 4. verb. confiſcad. Palac. Rub. in d. l. num 17. Matienç. in d. l. 3. tit. 4. lib. 8. gloſ. 2. num. 3. Avend. in d. l. 4. gloſ. 7. num 4. & 7.

(*)

L. quæſitum, ibi: *Ex eo tempore, quo quis propter facinorum ſuorum cogitationem de pæna ſua certus eſſe poterat, multo plus cogitatione & conſcientia delictorum quàm damnatione ius dandæ libertatis amiſiſſe*, ff. qui, & à quib. manū. Larrea deciſ. 55. num. 7.

(75.)

Immol. cap. 2. num. 44. de teſtam. ait hæreticum acquirere, ſi inſtituatur hæres, licèt poſtea bona illa confiſcentur. Sanch. d. lib. 2. decalog. cap. 14 num. 31. maximè cū acquiſitio ſit fiſco fauorabilis, vt in terminis feré noſtris & ex l. non eo minus. C. de procurat. refert Mieres de maiorat. d. 1. part. quæſt. 1. num. 357.

(76.)

In cap. vergentis, alleg. 30. num. 21. *Non tantum iam adquiſitorum, quando primò patratum fuit illud bæreſis crimen, ſed etiam omnia alia bona, quæ acquiſierit toto alio tempore deinde prolapſo, vſque ad ſententiam.* Quia ſemper delinquit; cui annectas argumentum furis rem furatam ſecum aſportantis. Caſtrenſ. in l. 5. §. 1. ff. de condict. furtiu. Boer. deciſ. 218.

das para dicho efecto las herencias de los ascendientes, y descendientes; porque las dichas leyes, segun consta de las clausulas referidas, se huvieron discreta, y separadamente, (77.) negando a los Hereges la liberalidad de los estraños, (78.) y no alterando la obligacion con que la naturaleza assiste, (79.) y la jurisprudencia siempre privilegiò aquella identidad de personas.

La ley Papia que estrechò la libre sencillez de las herencias, se avergonçò de imponer su yugo (80.) a la sucession de los hijos, y padres, conservandoles ileso su derecho antiguo, sin sugetarle a las maquinaciones de los caducos. A los hijos de Albino concediò todos los bienes confiscados a su padre, el Emperador Adriano; (81.) aunque Dion Casio haze autor de esta indulgencia al Cesar. (82.) Y ordinariamente se reservò a los hijos en las confiscaciones la mitad de los bienes de los padres, segun lo insinua el Emperador Constantino. (83.) El señor Rey Don Iuan el Primero, señalando pena de perdimiento de bienes a los que blasfemassen contra el Rey, la estrecha a la mitad, si el delinquente tuuiere hijos. (84.) Y aũque es verdad, que en estas concessiones siempre fue exceptuado el crimen de lessa Magestad; les concediò este beneficio a los hijos del traydor la ley Valentiniana, en la sexta parte de los bienes. (85.) Y el derecho Cesâreo permitiô la transmission de herencia del Herege en sus

(77.)

Cap. inter coporalia, ibi: *Vnde si circa translationem idem fieri voluisset, quod de cessione dixerat; de translatione poterat expressisse.* de translat. Episcop. cap. ad audientiam de decim. Narbon. in l. 13. tit. 12. lib. 7. Recop. glos. 6. num. 6.

(78.)

Arg. l. qui insulam, §. fin. ibi: *Sed extraneam vim vtrosque excipere voluisse.* ff. locat. d. l. quisquis, ibi: *Testamentis extraneorum nihil capiant.* C. ad l. Iul. Maiest.

(79.)

Anth. de hæred. & Falcid. in proœm. *Alijs quidem necessitatem imponit lex distribuere quandam partem personis quibusdam, tamquam hoc secundum ipsam naturam eis debeatur.* l. nam etsi parentibus, ff. de inoffic. testam. l. scripto hærede, ff. vnde liber. Roxas in epitom. success. cap. 29. num. 10. Cassan. in consuet. Burg. rubr. 7. §. 7. Bald. cons. 83. in prin. vol. 5. Afflict. in consuet. Neap. lib. 3. rubr. 24. num. 23.

(80.)

Vlpian. tit. 18. qui hab. ius antiq. in caduc. l. vnic §. & cum lex. C. de caduc. tollend. Socim. Histor. Eccl. lib. 1. cap. 9. Spino in specul. testam. gl. 33. num. 102.

(81.)

L. fin. §. sed & divus, ff. de bon. damnat. ibi: *Fauorabilem apud me causam liberorum Albini, filiorum numerus facit.* Roland. à Vall. cons. 92. num. 32. Ploto cons. 130. num. 87. Farin. d. quæst. 24. Gutierr. de delict. quæst. 40. num. 12. Merlin. de legitim. lib. 3. tit. 1. quæst. 29. Seraph. Mañn. de confiscat. quæst. 28. num. 7.

(82.)

Dio Cass. lib. 69.

(83.)

L. 1. C. Theod. de bon. proscript. l. quando, ibi: *Si verò filij, vel filiæ, vel nepotes ex defunctis filijs relicti erunt, dimidia parte fisco vindicata, alia eis reservetur.* C. de bon. proscript. Gutierr. d. quæst. 40. num. 10. Merlin. quæst. 29. num. 2. Petr. Greg. lib. 31. Syntagm. cap. 31. num. 12.

(84.)

L. 3. tit. 4. lib. 8. Recop. Gutierr. de delict. quæst. 73. Azeved. in d. l. n. 13.

(85.)

L. 8. C. Theod. de bon. proscript. D. Nicol. Ant. de exil. lib. 2. cap. 23. n. 9.

L

sus hijos siendo Catolicos. (86.) Y a su exemplo le concedieron nuestras leyes su institucion, (87.) ibi: *E demas es defendido por las leyes antiguas que non puede fazer testamento, fueras ende si quisiere dexar sus bienes a sus hijos Catolicos.*

Fundada esta especialidad en el quasi dominio, ò derecho antecedente, que se considera tienen mutuamente los vnos a los bienes de los otros, y no pierden por el delito, (88.) sino que se desembaraça, y perficiona la adquisicion. Discurso que le abona Baldo en en el crimen de lessa Magestad, (89.) y que debe correr igualmente en el Herege, por la igualdad con que son mirados estos delitos en los efectos legales; poniendo por conclusion, que aunque el traydor, ipso facto, pierda todo lo que por derecho civil le pueda competir, y sea reputado por muerto, en quanto a la adquisicion, y no transferir en el Fisco los bienes de la herencia; no ha lugar en los derechos que proceden por naturaleza, ò los que se deduxeron de el: sentir que tambien fue de Bartulo, (90.) en vn parecer que refiere aver dado en la Ciudad de Luca.

Compruebase mas, si se consideran las formulas civiles que el derecho Romano introduxo en las sucessiones; pues aunque constituia incapazes della al deportado perduelion, y otros que no gozauan, ò perdian el derecho de Ciudadanos, no lo quedauan para aquello que tiene origen

(86.)
L. Manicheos, §. ipsos, ibi: *Liberos quidem habētes Orthodoxos, in eos, & solos ab intestato transmittāt.* C. de hære. Aut. vt cū de apellat. cogn. §. si quis de prædictis. l. cognoscimus Auth. idem Nessorianis. C. de hæret. Merlin. de legit. lib. 3. tit. 1. quæst. 31. num. 1.

(87.)
L. 4. tit. 26. part. 7. Tell. Fern. in d. l. 4. Taur. num. 34.

(88.)
Arg. l. legatum ff. de capit. dimin. gl. in l. si cognatis, ff. de reb. dub. l. si in metallum, ff. de his quæ pro non scrip. l. eorum, ff. ad l. Iul. Maiest. Menoch. consf. 99. num. 184.

(89.)
Bald. in. l. quisquis num. 2. C. ad. l. Iul. Maiest.

(90.)
In l. 1. num. 2. & 3. de hæred. instit. cui adiunge prædictum Bald. l. 2. C. de bon. proscript. Ideoque posse deportatū testari legibus Ciuitatis qua sedē fixerit. Bart Gofred. Immola in l. 8. §. 1 ff. qui testam. fac. Bart. in quæst. Lucan ciuit. Alex. consf. 23. num. 10. vol. 1. Menoch. consf. 492. Farin. in prax. de var. qq. quæst. 102. inspect. 1. num. 11. 83. 95. concl. 12. lit. B.

origen del derecho natural; (91.) porque no ay impedimento que baste a introducir tal efecto; como notò Paulo de Castro (92.) con Iacobo de Arena, y Bartulo. Y assi el condenado in metallum percibe lo que por testamento se le dexa para alimentos. (93.) El deportado ia herencia, ò legado del soldado que testò iure militari; porque en èl no se considera la capacidad de la adquisicion, por lo que formulò el derecho civil, sino por lo que dictô el assenso comun de las gentes. (94.) En los hijos de los que embiauan los Romanos a poblar nueuas Colonias, llamados Metroycos (ò Metecos, segun mas expurgada (95.) leccion) no influyò para la sucession de sus padres la incapacidad civil, (96.) aunque no conservauan el derecho de Ciudadanos, y consiguientemente la testamenti faccion. Ni el hijo del traydor perdia en los libertos de su padre la sucession de los bienes que producia el patronazgo, ni los obsequios de la reuerencia con que por tal debia ser tratado: como agudamente discurriò Ossualdo, conciliando las Antinomias que nacian de las respuestas del I. C. Marciano en este punto. (97.) Y lo que es mas del nuestro, el delito del padre declarado despues de muerto traydor, en primera cabeça; (nòtese la identidad de la especie) y la confiscacion de bienes, no bastaron a impedir la existencia de heredero, que en la persona del hijo avia inducido el minis-

(91.)

L. eum qui, ff. de interd. & relegat. Menoch. cons. 271. num. 10. & seqq. Brison. lib. 1. select. cap. 13.

[92.]

Ex Bart. Paul. de Castr. cons. 212. num. 3. vers. & posito vol. 2. Menoch. d. cons. 271. num. 14. Cephal. cõs. 324 nu. 1. Farin. de var. & extr. crim. quæst 201. num. 23.

[93.]

Dict. l. si in metallum ff. de his quæ pro non script. hab. l. cum Vlpianus, ff. de interdict. Ossual. lib. 8. comm. cap. 6. lit. F. Surd. de aliment. tit. 7. quæst. 39. & tit. 8. privileg. 7. & tit. 5. quæst. 1 Castill. lib. 3. controv. cap. 12. à nu. 5. D. Fermosin. de confiscat. alleg. 32. n. 29. Guac. eod. tract. concl. 13. lim. 20.

[94.]

L. idem. §. 2. ff. de testam. milit. l. si deportati, §. similes, ff de leg. 3. Ossual d. ca. 6. lit. F. Georg. Acacius de privi. milit. lib. 2. priv. 16. nu. 10. Quod privilegium ad clericum extendi placuit Simon. de Petr. de interpret. vltim. volunt. interp. 2. lib. 2. dub. 1. sol. 1. n. 30.

(95.)

Pancirol. lib. 3. var. cap. 31. pag. 500 VValfang. Laz. lib. 2. Reip. Rom. c. 13

[96.]

L. certa forma vbi Amay. præcipue num. 27. Livius lib. 42. *Illud agitabatur vti Colonia deduceretur, nec satis constabat vtrum Latinam, an ciuium Romanorum deduci placeret.* Sygon. lib. de antiq. iur Itab. cap. 4. Alderete de origin. ling. Castell. lib. 1. cap. 3.

[97.]

L. eorum, ff. ad l. Iul. Maiest. *Iura libertorum, patronorum liberis cum pater eorum erat perduellionis damnatus salua esse Diui Seuerus, & Antoninus benignissimè rescripserunt.* ff. de iur. patr. ex Tib. Decian. Cuiac. & Donell. Ossuald. lib 2. cõm. cap. 9. in not. Pichard. inst. de acquis. per arrog. num. 63. Ant. Math. de crimin. tit. læs. Maiest. cap. 3. num. 8 Quia ob collatum libertatis beneficiũ naturali obligatione tenetur, l. si non sortem, ibi: *Natura enim patrono operas libertus debet.* ff. de condit. indeb. iuncta l. naturales, ff. de obligat. & action. l. si operas, ff. præscript. verb. vt contra Schiferdeg. tract. 26. lib. 3. quæst. 1. & 2. vindicat Amay. lib. 2. observ. cap. 6. à num. 18. l. libertus, ibi: *Nihilominus obsequio verecundiæ tenetur.* ff. de oper. libert. obidque nõ esse cessibiles. Olea de cession. iur. tit. 3. quæst. 6. nu. 4. & 32.

§. in-

ministerio, y eficacia de la suidad; como lo resuelve con especialidad notable el Emperador Iustiniano en sus instituciones: (98.) dandonos singular confirmacion a la doctrina de Baldo que dexamos ponderada; acerca de que la confiscacion no priua al reo de la testamenti faccion actiua, aunque se revoque despues el efecto, por aver sido sucession de agenos bienes; cuya incompatibilidad cessa en la testamenti faccion passiua que conservamos en el reo.

Mas finalmente, dado, y no concedido, por lo que puede influir en la ocurrencia de otros casos, que el Herege oculto sea incapaz de adquirir, y que en la delacion de herencia de hijo a padre, no se admitan los efectos de la suidad; aunque esta no consista en la patria (99.) potestad, sino en aquel derecho en esperança, y precisa sucession futura, que a semejança de los descendientes igualò en los ascendientes la ley de Toro: todavia no comprehendieron las Leyes, los Canones, los Rescriptos de los Emperadores, ni las municipales de nuestro Reyno la especie que se controvierte.

Ha se procurado saber quien la escriuiesse en terminos; y aunque no me he estrechado al moderado numero de mis libros, y mas cortas noticias; sino que he consultado a personas que las tienen bastantemente abonadas en el manejo de Autores, no se ha hallado natural, ni estrangero que la trate. Porque vnos

[98.]

§. interdum, vers. per contrarium, ibi: *Veluti si post mortem suam pater iudicatus fuerit perduellionis reus, ac per hoc memoria eius damnata fuerit: suum enim hæredem habere nõ potest cum fiscus ei succedat, sed potest dici ipso quidem iure suum heredem esse, sed desinere*, de hæred. quæ abintest. de fer. scilicèt in effectu, cum semel hæres nũquam desinat esse hæres, vt apparet in servo hærede instituto, contra interdictum l. Æliæ Sentiæ; l. ei qui solvendo, ff. de hæred. instit.

(99.)

Vt elucet apud Romanos in filio obtinente summam Patritiatus dignitatem. §. filius famlias, inst. quib. mod ius patr. potest. solv. l. fin. C. de consul. lib. 12. & in Virginibus inter Vestales adscriptæ. Aul. Gell. noct. Atticar. lib. 1. cap. 12. Alex. ab Alex. dier. gen. lib. 5. cap. 12. Amay. in l. fin. cap. 1. nu. 52. Mar. Cutell. de donat. contempl. matrim. discurs. 2. part. 7. num. 12. Et apud Christicolas in filio Monachatui vel Clericatui adscripto Luc. de Penn. l. 3. C. de castrens. pecul. lib. 12. Crot. in l. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liber. & posth. Ant. Gom. in l. 48. Tau. num. 8. Hodiern. ad l. hac edictali q. 13. num. 8. C. de secund. nupt. Covarr. in cap. quia nos, nu. 5. de testam. Seraph. Masin. de confiscat. quæst. 35. num. 40. Pichard. in d. §. nu. 4. & Arnold. Vinn. vers. ex nostra constitutione.

Q han

Paul.

han escrito en la especie de ser el padre Herege; y dudarse si al hijo ha de reservarse la legitima, (100.) como debida por derecho de naturaleza. Otros lo han hecho en caso de ser el hijo Herege, (101.) y dudarse què peculios son capazes de confiscacion, y si tambien puede serlo la legitima; pero ninguno en el caso de que turbado el orden natural, premuera el hijo siendo ya delinquente el padre: conque avemos de formar la defensa de nuestra especie, por lo que està decidido en las partes, que la componen.

En esta inteligencia asiento por premissas, que el Herege desde el instante que cometiò el delito, està priuado de retener el dominio de sus bienes, acciones, y derechos, con tan presente eficacia desta aplicacion, que grauissimos Autores, (102.) y con solidissimos fundamentos, hazen obligado en conciencia al reo a restituirlos al Fisco, sin aguardar la sentencia declaratoria. Que el nudo vsufructo es materia sobre que puede caer, y cae la confiscacion, (103.) sin que se consolide con la propriedad. Què el padre tiene en el peculio adventicio del hijo el vsufructo, y aun la propriedad suspendida (104.) hasta la contingencia de morir el vno antes del otro. Y saco por consequencia innegable, que el dicho N. transfiriò en el Fisco de la Inquisicion el vsufructo presente que gozaua en los bienes del dicho su hijo; y

aquel

(100.)

Paul. Grilland. de hæret. quæst. 4. Decian. tract. crim. lib. 5. cap. 45. Peregr. de iur. fisc. lib. 5. tit. 10. Farinac. de hæres. quæst. 191. nu. 33. Gigas de crim. læs. Maiest. tit. de pœn. lib. 2. q. 13. Merl. de legitim. lib. 3. tit. 1. q. 31. per tot. vbi negatiuam firmat ex iure Canonico. Et nõ deberi legitimã filijs iure naturæ. Ant. Fab. de error. Prag. decad. 74. error. 1. vide. Mar. Cutell. de donat. contempl. matrim. discurs. 2 part. 9. nu. 5. & apud Amay. in l. vnic. f. pœn. fiscal. credit. præfert. num. 43. l. Papinianus, §. si quis inpubes, ibi: *Quasi æs alienum*. ff. de inoff. testam. l. & q. uia, ibi: *Vel à parente, vel liberto quasi debitum hæreditas obuenit*. ff. pro socio. l. 1. §. largius. ibi: *Ad propria bona veniũt*. ff. de succes. edict. Robles de Salced. de repræsent. lib. 2. cap. 16. num. 31. Menoch. de arbitr. cas. 149. Spino in specul. testam. glos. 20. à num. 45. Hermosill. l. 13. tit. 5. part. 5. glos. 1. à num. 3.

(101.)

Gabr Quem. in q. ... quæst. 19. per tot. D. Fermosin. d. alleg. num. 37. Gutierr. de delict. quæst. 40. Merlin. de legitim. quæst. 35.

(102.)

Conra l. de contract. lib. 1. quæst. 7. Ludouic. Gomez in cap. 1. de rescrip. in 6. nu. 9. Alfons. de Castro de potest. pen. legal. lib. 2. quæst. 10. & de hæret punit. lib. 2. cap. 6. plures apud Tiraq. in l. si vnquam. C. de reuocand. donat. verb. *Revertatur*, num. 235. Ant. Gom. tom. 3. var. cap. 2. num. 5. Simanch. de Cathol. instit. vtramque trutinans opinionem cap. 9. à num. 27. August. Barbos. in collect. ad cap. cum secundum leges de hæret. lib. 6. num. 4.

(103.)

L. si postulauerit. §. iubet lex, ibi: *Proinde, in communi partem publicamus: in proprio cuius vsufructus alienus est, nudam proprietatem: in quo tantum vsufructum habuit reus, magis est vt perceptio vsusfructus ad publicum incipiat pertinere* ff. ad l. Iul. de adulter. l. Statius. §. Cornelio de iur. fisc. Bart. in l. 3. §. sed verũ ff. de minor. Quemad. quæst. 19. fol. 68 Pereg. de iur. fisc. lib. 5. tit. 1. num. 73. Garcin. de confisc. concl. 13. limit. 22 num. 2. Ant. Gom. var. cap. de servit. num. 16. Gutierr. de delict. quæst. 36. Molin. de primog. lib. 4. cap. 11. n. 11.

(104.)

Amay. in add. ad pag. 15. sub fin. *Nã vt ego præter omnes aduerto ita grauato relicta est illa portio sub conditione si de ea disposuerit, sicut dicitur de filiofam. circa peculium castrense, in quo etiam pater habet proprietatem licet suspensam, nisi filius*

dispo-

aquel derecho antecedente; que con su muerte passò a entero dominio en las dos terceras partes que la ley tiene señaladas por legitima; sin que le obstasse al dicho N. el delito de la heregia, en que ya se hallaua criminoso quando murio su hijo, y quando cessò la suspension de la acrecencia referida.

Y para la prueba manifiesta de lo propuesto, recurriremos a principios del derecho Romano. Este, pues, adelantando el natural, (105.) y no sin el assenso de otras gentes, (106.) considerò sin persona al hijo de familias, y aplicò al padre con dominio absoluto quanto adquiria (107.) el hijo, sin que le dexasse capacidad para la retencion, hasta que el derecho nueuo (108.) introduxo la distincion de los bienes adventicios, profecticios, y quasi castrenses, permaneciendo en los castrenses otro priuilegio antiguo que se avia concedido al hijo de familias, (109.) para gozarlos con libre disposicion. Pero nunca bastò esta modificacion para absolver el derecho primeno de la paternidad, como notò Antonio Fabro, (110.) y assi no obstante este fauor de poder los hijos dentro de las permissiones legales, donar, y contratar con los peculios, si cometiessen crimen de lesa Magestad, y contraxessen confiscacion de bienes, no se incluyen en ella los peculios, ya sean profecticios, ya adventicios, ni aun los castrenses, y quasi castrenses: mas antes se debuelven al padre

disposuerit, quo non disponente patris iut reuiuiscit. Mendez à Castr. in l. cũ oportet. C. de bon. quæ liber. lib. 5. nu. 36. Balduin. in §. 1. inst. per quas pers. nob. acq. vbi etiam Cuiac. lib. 11. quæst. Paul. in d. filius fam. 18. ff. ad l. Falcid.

(105.)

Dionis. Halicarn. lib. 8. Arist. Polit. lib. 1. ca. 8. Senec. de benef. lib. 7. ca. 4. *Et omnia patris sunt, quæ in liberorum manu sunt.* §. 1. *Et patribus debitum reseruauimus*, inst. per quas pers. nob. Bart. l. frater à fratre. ff. de cond. indeb. Connan. lib. 2. comm. cap. 15. nu. 2. Vacon à Vacun. declar. iur. civil. declar. 8. & 112. Proem. l. 1. tit. 17. part. 4. verbo *Segun razon natural.*

(106.)

Ex Sylvestr. in prin. inst. de patr. potest. Balduin. de leg. Romul. testatur Pinel. C. de bon. mater. 2. part. rubr. n. 9. Insinuat Iustinianus d. prin. inst. ibi: *Qualem nos habemus.* & l. 1. §. per hanc, ff. de rei vindic. Tiraquel. de vtroq. retract. §. 1. glos. 9. num. 61. Ascan. Clem. de patr. potest. cap. 2. Spin. in specul. testam. glos. rubr. 4. par. num. 4. Et Iudæos habere filios in potestate asserit Paschal. de virib. patr. potest. part. 1. cap. 7. num. 9. ex Barsat. cons. 152. nu. 70. lib. 2. Et esse iuris gentium docet Petr. Greg. Syntagm. lib. 11. cap. 5. à num. 3.

(107.)

L. placet, ff. de acq. hæred. l. 1. §. item adquirimus, & l. 4. ff. de acq. poss. Petr. Greg. lib. 11. Syntagm. cap. 8. à nu. 17. Osuald. lib. 9. cõm. cap. 5. & 6. Philip. Paschal. d. tract. cap. 3. per tot. Faber. in ration. l. si longius. §. si filius, ff. de iudic. Hermosill. glos. 1. l. 3. tit. 4. part. 5. num. 13.

(108.)

L. cum oportet. l. fin. C. de bon. quæ liber. Petr. Greg. d. cap. 8. Osuald. d. cap. 6. Vacon. à Vacun. lib. 4. decl. 57. Paschal. d. cap. 3. num. 31.

(109.)

§. 1. inst. per quas pers. cuiq. acq. l. ex nota l. Castrensis, ff. de Castr. pecul. Paschal. d. cap. 3. num. 3. D. Hermosin. d. alleg. 35. num. 21.

(110.)

In ration. ad l. lis nulla, ff. de iudic. l. 2. tit. 2. part. 3. l. 1. tit. 17. part. 4. & ibi Greg. verb. *Aduert.*

todos los derechos, que el nueuo le separò al hijo. (111.)

Sin que altere este comun sentir el señor Fermosino, (112.) que apartandose de èl, y siguiendo el de Don Francisco Alfaro lleua, que por el crimen de heregia del hijo, se confiscan los peculios castrense, y quasi castrense. Fundan su opinion en que el hijo es reputado padre de familias en estos peculios, y tiene absoluta, y libre disposicion, y dominio para perjudicar al padre, ò por contrato, ò por delito; y que si en ellos no se diesse capacidad a la confiscacion, quedaria frustrada la ley, (113.) pues en el hijo no pueden considerarse otros bienes en que obre su efecto la condenacion. Ponderando el señor Fermosino para mas firmeza de su conclusion, el rescripto de los Emperadores Archadio, y Honorio, (114.) que en pena del delito del padre reo en lessa Magestad, priua al hijo de todos los bienes; y arguyendo, que esta vniversalidad debe comprehender los peculios. Y Alfaro, que los perdia el padre, y tocauan al Fisco; porque el delito de lessa Magestad diuina, ò humana, dissuelve la patria potestad, (115.) en que se fundan los efectos del dominio paterno.

Porque a la primera conclusion de poder el hijo perjudicar al padre, disponiendo de los bienes castrenses; y que si en ellos no se executasse la confiscacion, quedaria frustrada la ley, responde Farinacio

(111)

L. 3. ff. de Castr. pecul. Bart. in l. 3. §. sed vtrum, ff. de minor. l. si finita, §. si de vectigalibus, vbi Paul. de Castr. Alex. Angel. ff. de damn. infect. Farin. de delict. quæst. 24. à num. 3. & quæst. 190. à num. 3. Covarr. lib. 2. var. cap. 8. n. 7. Canter. q. q. crim. cap. de hæret. n. 33. Iul. Clar. lib. 5. §. fin. quæst. 78. nu. 11. & 12. vbi Baiard. nu. 48. Sixtin. de Regalib. lib. 2. cap. 12. à num. 55. Fachin. lib. 9. controu. cap. 47. Gutier. de delict. quæst. 41. Guacin. de confiscat. concl. 13. limit. 17. & 28. Masin. eod. tract. quæst. 4. à num. 16. Mar. Giurb. cons. 56. à num. 8.

(112.)

De confisc. alleg. 35. num. 23. Alfar. de offic. fisc. gl. 20. §. 10. à num. 199.

(113.)

Arg. l. post liminium. §. fin. ibi: *Aliàs supervacua esset lex*. ff. de captiu. & post lim. l. fin. §. vbi autem, ibi: *Ne ludibrio leges fiant*. C. de bon. quæ liber. Mieres d. quæst. 1. part. 1. num. 260.

(114.)

Dict. alleg. 35. nu. 24. ex l. quisquis C. ad l. Iul. Maiest. *Vbi ex delicto læsæ Maiestatis filij, confiscantur omnia ipsius bona, & sic peculium castrense, & quasi castrense.*

(115.)

Cap. 2. §. filij de hæret. in 6. Quem. quæst. 19. fol. 69. Molin. de iust. & iur. tract. 2, disp. 9. Less. eod. tract. lib. 2. cap. 3. dub. 5. nu. 23. ex qua prouenit vsusfructus patri l. si ex causa. §. Papinianus, ff. de minor. Fachin. lib. 6. cõtrov. cap. 12.

Dict.

nacio, (116.) con los assentados principios de q el hijo podrà en perjuyzio del padre disponer del peculio; pero no perjudicarle indistintamente con el delito, segun notaremos abaxo con mas individuacion.

Y en quanto a inferir de la priuacion absoluta de sucesion, con que los Emperadores grauaron a los hijos por el delito del padre, la priuacion del dominio virtual que el padre tiene en los peculios del hijo, es de estrañar, salva la autoridad de tan graue, y docto Varon; pues se daria, que el padre padeciesse pena por el delito del hijo contra todos derechos. (117.) Y tambien fuera contra ellos priuar al padre de la patria potestad, y de sus efectos por esta agena culpa; pues si bien que se pierde en los casos señalados, se ha de advertir, que en ella se dâ accion, y passion, (118.) y para declararnos mas, patria potestad activa, y passiua, y patria potestad en la persona del hijo, y en los bienes que de ella prouienen; y aunque se puede dar que el delito del hijo priue al padre de lo que le compete, en quanto a su persona, (119.) como el derecho de vida, y muerte, (120.) y la accion de reivindicarle, (121.) aun en caso de aver el hijo permitido su servidumbre para aprouecharse del precio de la venta; (122.) no se puede dar que pierda el padre los derechos que tenia radicados en los bienes del hijo antes de ser delinquente, como lo manifiesta (omitiendo otras inteligencias) la decisiō expressa, (123.) que conserva al padre el peculio castrense del hijo reo, por considerar,

(116.)

Dict. quæst. 24. à num. 18, & in terminis peculij adventitij non confiscandi ob delictū filij, nec quoad vsufructum, nec quoad proprietatem. Mieres 1. part. quæst. 1. num. 193. Molin. de primog. lib. 2. cap. 9. nu. 19. & ibi Addent. Carrocius de excus. 1. p. quæst. 10. Carlev. de iudic. lib. 1. tit. 3. disp. 20. Olea de cession. iur. tit. 2. quæst. 6. num. 18.

[117.]

L. crimen. ff. de pæn. l. sancimus. C. eod. l. 5. tit. 31. par. 5. pluribus Pichar. in §. interdum. inst. de hæred. quæ ab intest. Maximè cum d. l. quisquis censeant odiosam, sanguinariam, iniquam & cōtra naturalē æquitatem, eò quod filios privet bonis paternis, Igneus in l. fin. num. 44. ad Syllan. Cevall. cōm. quæst. 653. nu. 37. Farin. 4. part. crim. qq. 116. num. 243.

(118.)

§. cum autē inst. quib. mod. ius patr. potest. solvit. Vlpian. tit. 10. §. 1. Theophil. d. § Arnold. Vin. in d. §. vers. patifatione dilucide Petr. Greg. lib. 11. Syntagm. cap. 8.

[119.]

Claud. Cantiuncul. & Bodens in d. §. cum autē, & vberius Angel. Aretin.

(120.)

L. in suis, ff. de liber. & posthum. l. fin C. de patr. potest. 1. lex Romula *Parentum in liberos omne ius est, relegandi, vendendi, occidendi*. Dion. s. Halicarn. lib. 2. Arnold. Vinn. in §. 2. inst. de patr. potest. Petr. Greg. d. lib. 11. cap. 5. vbi apud Hebræos, Græcos, Persas, Moscouitas viguisse testatur.

[121.]

Dict. l. 1. §. per hanc vbi DD. præcipuè Ant. Fab. ff. de rei vindic. l. 10. tit. 17. part. 4. Et pater vti potest adversus detentores præiudicijs interdictis, & cognitione prætoria. l. 1. §. post edictū ff. de ventr. inspic. l. 1. & 3. ff. de liber. exhibēd. l. 1. C. eod. Petr. Greg. d. lib. 11. cap. 4. num. 38.

(122.)

Balth. de Amescua de potest. in se ips. lib. 2. cap. 17. num. 32.

[123.]

L. *Si filius tuus cum esset in tua potestate in insulam deportari meruit peculium eius, nec quod in castris acquisierit, vel quod ei militaturo donasti, auferri tibi debet*. C. de bon. proscr. & ibi Cin. Bald. & Salicet. Alfaro d. glos. 20. num. 203. Pichard. in prin. tit. inst. quib. n. est perm. fac. test. *Similiter intelliges text. in l. 3. C. de bon. proscript. vbi peculium*

cas-

rar, que el delito no podia contrastar los efectos de la patria potestad activa en mas casos que en los expressados por las leyes, las quales debolvierō al padre este peculio, como declarando que en èl le competia retencion contra el Fisco.

Al qual proposito ademàs de la venta que de si mismo cōtraxo el hijo, y se anula, por permitirla el derecho Civil, en agravio del natural, pero no del tercero: ofrecen paridad bien conforme, el esclavo, en cuya cabeça, sin atencion al interès del dueño, se executa la sentencia de muerte (124.) si la merece el delito cometido; porque con la justicia vindicativa q̄ obra aquel efecto en el delinquente, como en sugeto passivo de su virtud (125.) no puede cōcurrir otra causa de superior, ò igual eficacia bastante a suspenderle. Y el delinquente en lessa Magestad, cuyos acreedores impiden la demolicion de la casa confiscada; porque la atrocidad del crimen, y el fin del escarmiēto, que en esta especie producen por consequencia la pena de la confiscacion, no bastan a privar al tercero del derecho adquirido; (126.) el qual debe pagar el Fisco de su erario, si con efecto huviere de ser arrasada (127.) la casa, ò valerse del adbitrio que discurre Antonio Fabro (128.) en semejante ocurrencia, fixando en sus paredes vna targeta, ò piedra que contenga la narracion del caso, como queda referido en el primer articulo num. 242.

Ni fue nueva esta reservacion, porque el derecho antiguo de los Digestos, aunque

el

castrense non confiscatur propter delictum filij, quia patris est. expresse Fachin. lib. 9 controu. cap. 49.

[124.]

L. 1. § servus, ff. ad Syllanian. l. 1. C. de bon. proscript. Bart. l. 1. § quod igitur, ff. de vi, & vi arnata, & in d. § serv. accuratè, & doctè colendissimus frat. D. Petr. de Salced. tract. del cōtravan. cap. 29. à num. 85.

[125.]

Glos. 1. in d. l. 1. C. de bon. proscrip. Caietan. 2. 2. quæst. 108. art. 1. prin. inst. de oblig. quæ ex delict. Ansald. de jurisd. cap. 2. tit. 11. cap. 15. à num. 169. Molin. de iust. & iur. tract. 1. disp. 12. num. 13. Lugo eod. tract. disp. 1. sect. 4 num. 69.

[126.]

L. mulier, ibi: *Cocceio autem Firmo Centurioni pretium ex fisco reddendum est.* ff. de captiu. & postlim.

[127.]

Bart. in l. Anthæus § de eo opere, ff. de aqua pluv. arcend. Bald. & Alberic in l. pignus. C. de pignorat. act. Gigas de crim. læs. Maiest. tit. 2. de pæn. cōm. crimen quæst. 37. num. 2. Farinac. eod tract. quæst. 112. num. 117. Gratian. tom. 2. cap. 217. à n. 75. Decian. tract. crim. lib. 7. cap. 40. num. 37. Merlin. de pignor. lib. 3. tit. 2. quæst. 71.

[128]

In Cod. tit. ad l. Iul. Maiest. diffin. 1 ad fin.

L. 1.

el hijo tenia en el peculio castrense la libre disposicion del contrato, y vltimo adbitrio del testamento, (129.) conservò al padre la virtud, y eficacia de la patria potestad: de tal suerte, que si viuo el hijo, el padre enagenò, vēdiò, ò legò sus bienes, manumitiò esclauos, ò instituye al del hijo por heredero, perteneciendo todo al peculio castrense, valen las enagenaciones, y libertades, y el esclauo es heredero necessario del padre con tal que premuera el hijo sin dexar heredero, y subsiste todo (130.) por obrar entonces sus efectos legitimos el dominio paterno, (131.) al qual tenia suspendido la vida del hijo, y con su muerte reuiue a semejança de cierto postliminio, como elegantemente dixo el I.C. (132.) se desvanece la naturaleza del peculio, y se considera que siempre fueron bienes (133.) del padre.

Dio la razon deste efecto el I.C. diziendo, que el padre aun en caso de instituirle el hijo por su heredero, no ocupaua sus bienes iure hereditario, sino como aumento de los bienes proprios, qual si nūca huuiessen salido de su dominio: porque aunque le tuuo viuiendo el hijo con libre disposicion (no obstante la repugnancia de que dos sugetos a vn tiempo tengan dominio en vna misma cosa, a que satisfacen, y en que conforman los I.C. (134.) y DD.) espirò la facultad no disponiendo en heredero estraño, (135.) y reuiuiò el dominio antiguo del padre.

Y si este tiene entrada en el peculio cas-

(129.)

L.1.& 2.ff.ad S.C.Macedon.l.1.ff. de Castr.pecul. Matienc.l.2.tit.1.l.5 5.Recop.glos.3.nu.1 Gutier.in Auth Sacramēta puberum.à n.49 Hermosill.glos.5.l.4.tit.1.par.5.Spino de test tam.part.4.rubr.nu.12.Arnold.Vinnius princ. inst. quib. non est perm. num.3 & 4.

(130.)

L.servum filij,ff.de legat.1.§.proponebatur, ibi: *Mox filius viuo patre defunctus sit, non impeditur libertas, vnde Marcelius putat necessarium hæredem servum filij peculiare patri existere posse, si filio pater superuixerit.* l.ex castrensi.l.hæred. §.pater,ff.de castr.pecul.

(131.)

Dict.l.servum filij, ibi: *Retro creditur pater dominium in servo peculiari habuisse.* d.l.hæreditate §.pater, ibi: *Retroque videtur habuisse rerum dominia.* vbi Bart. l.filius fam. ibi: *Ius pristinum durat, & peculium est.* ff.ad l.Falcid.l.sed Iulianus §.quamquam,ff.ad S.C.Macedon.Pichard.in prin.inst.quib.non est perm. facer.test.num.30.

(132.)

Dict.§.pater, ibi: *Postliminij cuiusdam similitudine pater antiquo iure habet peculium.* Iasson.l.si quis pro emptore,nu. 145.ff.de acq.poss.

(133.)

Dict.l.proponebatur, ibi: *Non nunc advenit patri, sed nec esse ab eo profectum creditur,* vbi Accurs. *Non recedit ab eo,* & Bart. *In eius bonis semper fuisse.* Eguinar. Baro l.3.§.Pomponius,ff.de minor.

(134.)

Dict.l.hæreditate.§.pater vbi D.D. Iasso in d.l.si pro emptore à num.145. ff.de vsucapion.

(135.)

L.filius fam.ff.de Castr.pecul.d.l.filius fam.ff.ad l.Falcid.Ant Fab.cōie & lib.4.cap.5.& lib.10.cap.8.& lib.13 cap.4. Petr.Greg. lib.19. Syntagm. cap.5.num.4.Anæus Robert.rer.iudicat.lib.1.cap.1 *Romano iure, quia pater filio orbo, & intestato in omnibus succedebat.* Pichard.prin.inst.quib.n.est perm fac.testam.Ant.Gom.in l.6.Taur.

Cons.

castrēse, en el qual goza el hijo mas llenos priuilegios, solo por tocarle su dominio por derecho especial, y contra las reglas comunes, como dixo (136.) Caro lo Ruino; y se debuelve al padre en el caso de la muerte civil del hijo: bien se confirma quanto mas legalmente debe ser exceptuado el peculio adventicio, en que cōcurre a fauor del padre la reservacion natiua del vsufructo, su administracion, y possession, (137.) y no poder el hijo enagenar, ni ceder la propriedad del peculio adventicio, (138.) ni cedida de hecho, confirmar con su juramento (139.) la cessiō, ni constituir censo (140.) sobre ella; siendo assi que otro qualquier proprietario, puede trasspassar la propriedad contra la voluntad del vsufructuario. (141.)

Dexalo sin razon de dudar la resoluciō de Bartulo tomada de Acursio, a quien siguieron los antiguos, (142.) el qual refutando la opinion de otros, que admitieron la confiscacion de los peculios en fuerça de poder ser condenado el hijo por delito, y obligarse por contrato, y que le compete el peculio castrense pleno iure, y el dominio del adventicio, y que passa en el Fisco quanto en el reo se halla con derecho de presente: assienta que no son capaces de confiscacion los peculios, porque en cōcurso del dominio originario del padre, no se debe atender al legal del hijo, (*) sino es en el caso de testar, en que la ley nueua corrigio el derecho antiguo. Y que aunque el hijo sea capaz de obligarse por cōtrato, ò deli-

(136.)

Cons. 25. nu. 4, vol. 5. apud Paschal. de patr. potest. d. cap. 3. num. 7. Fachin. lib. 9. controv. cap. 48. vbi asserit ex identitate rationis nō confiscari peculium adventicium licèt pater in ea nullum habeat vsumfructum.

(137.)

L. cum oportet, §. non autem, ibi: *Plenissimam potestatem*. l. fin. §. fin. C. de bon. quæ liber. Pinel. in l. 1. 2. part. nu. 16. C. de bon. mater. Garcia de expens. cap. 10. n. 1. & cap. 11. in prin. Castill. de vsufruct. lib. 1. cap. 3. num. 36.

(138.)

Dict. l. fin. §. filijs autem. C. de bon. quæ liber. Molin. de primog. lib. 2. cap. 9. num. 20. Ant. Fabr. in C. tit. de bon. quæ liber. diffin. 4.

(139.)

Ex Molin. d. cap. 9. nu. 20. Gratian. decis. 76. num. 2. Olea d. q. 6. num. 16.

(140.)

Contra Giurb. in consuet. Messan. part. 1. cap. 7. glos. 18. num. 5. innixum l. 2. ff. de vsufr. Felician. de censib. lib. 2. cap. 4. num. 9. Duard. de censib. §. 1. quæst. 18. à nu. 12. Honorat. Leothar. de vsur. quæst. 51. num. 54. expresse denegans constitutionem census in bonis adventitijs, in quibus pater habet vsumfructum.

(141.)

L. locum 21. vers. proprietarius, ff. de vsufr. l. 2. C. eod. d. recte dicimus, ff. de V. S. §. proprius inst. de hæred. inst. vbi Pichard. num. 22. l. 1. §. sin autem proprietarius. C. commun. de manum. Amay. lib. 1. observ. cap. 15. num. 6. Olea de cession. iur. d. quæst. 6. nu. 16.

(142)

Bart. omnino videndus in d. l. si finita §. si de vectigalibus, vbi Paul. de Cast. Alex. in l. si marito, ff. solut. matrim. Bassio de confiscat. bon. num. 21.

(*)

Arg. l. quibus, §. dominus, ibi: *Naturale magis quā ciuile debitum spectandum esse*, ff. de condit. & demonstr.

L.

ò delito, (143.) y què contra el padre ſe dà accion de peculio ; ò in rem verſo , es en los contratos , y delitos en que ha tenido el hijo perſona para quaſi contraer, (144.) y parecer en el juyzio de que ſale condenado en cantidad determinada : lo qual ceſſa en el crimen que irroga muerte civil, y confiſcación, què entonces no la admitieron los Autores, como no puede darſe principio capaz del juyzio para que por el quaſi contrato judicial , ò la accion de la ſentencia, quede el hijo obligado. (145.)

Y porque no reſte eſcrupulo, ſatisfacemos a la objeccion de la patria poteſtad diſſuelta por el crimen de la heregia; afirmando que ademas de ſer diſputable ſi el delito priua de ella al padre antes de la ſentencia (146.) la libertad del hijo, en orden a gozar del pleno dominio de ſus peculios, por ceſſar el impedimento de la patria poteſtad, ſolo tiene lugar en los bienes que de nueuo adquiere; no en los ya adquiridos, en que el padre mantiene derecho preexiſtente, y perfecto, como nota Bartulo, y defienden los Autores. (147.) Los quales lo exemplifican en la eſpecie de eſpirar la patria poteſtad por el monachato del padre, aſſentando llanamente que por el tiempo de ſu vida paſſa , y gozarà el vſufructo radicado en los bienes del hijo, el Convento, ò Religion , ſiendo de las capazes de tener bienes en comun ; porque no es neceſſaria la patria poteſtad para

(143.)

L. tam ex contractibus, ff. de iudic. l. quoties, ff. de noxal. l. 2. §. 1. de pollicit. Ant. Fabr. in C lib. 4. tit. 20. diffini. 3. num. 10. & qua cumulat Bart. d. §. ſi de vectigalibus. D. Fermoſin. d. allegat. 35. num. 8. Ant. Gom var. lib. 2. cap. 5 num. 2. Felician. de cenſib. lib. 2. cap. 2. num. 21. Hermoſil. gloſ. 1. num. 2. l. 4. tit. 1. part. 5. & l. 3. tit. 4. d. p. Petr. Greg. lib. 11. Syntagm. cap. 8. à num. 24 vſque 33.

(144.)

Bart. d. §. ſi de veſtigalibus, num. 13. *Tertio obſtat , nam minor prohibetur alienare, & tamen propter eius delictum bona publicantur vt C. de author. preſt. l. claram & quod nb. C vnde vi l. ſiquis in tantam vbi tetigit Iacob. de Aren. & Cyn. & male dixerunt. Reſpondeo ibi erat prohibita alienatio fauore minoris, vnde propter delictum perdit ſuum priuilegium , hic verò eſt prohibita alienatio fauore alterius ſcilicet patris.* Fachin. d. lib. 9. cõtrov cap 47. *Quia non ideò confiſcari bona filij negamus, quod alienari non poſſint, ſed quia pertinent ad patrem, filio capite minuto.*

(145.)

Dict. l. tam in cõtractibus, vbi Ant. Fab. Accurſ. l. ſi quis in tantam, verb. *Earundem.* C. vnde vi. *Pater de peculio poſt condemnationem non prius.* Bart. d. §. ſi de vectigalibus num. 13. *Item obſtat quia filio condemnato datur in patrē actio de peculio & in eum fit executio. l. 3. §. ide reſcripſit de pecul. l. filijs fam. & ibi not. ſup. ſolut. matrim. Reſpondeo, illud verum quando filius condemnatur in certa quantitate. & ſic eſt debitor ; hic verò bona publicantur , in qua publicatione non venit peculium, & ſic ad id non eſt debitor.* Fachin. d. cap. 47. in fin.

(146.)

Arg. eleganti text. in l. fin. ibi *Vt libertatem, non damnationis ſed liberalitatis paternæ teſtem habeant.* C. de ſentēt. paſſ. d. cap. 2. §. filij de hæred. in 6.

(147.)

Bart. in Auth. ingreſſi, nu. 49. Cod. de ſacroſ. ſant. Eccl. Guid. Pap. dec. 495 Pinel. C. de bon. mater. 1. par. num. 47 Cavalcan. de vſufr. mulier. relict. num 241, Spin. in ſpecul. teſt. gloſ. 12. n. 22 Ant. Gom. l. 48. Taur. num. 8. Paſchal de virib. patr. poteſt. d. cap. 3. num. 61. plurib. Caſtill. de vſufr. lib. 1. cap. 63. num. 28. & ex l. 4. C. de bon. quæ lib. l. fin. C. ad Tertull. l. fin. in fin. C. commun. de ſucceſſion. d. lib. 1. cap. 3. à num. 44. in terminis hæretici Seraph. Maſsin. de confiſcat. quæſt. 4. num. 24

para

L. 1.

para la duracion del vsufructo: como versa vice se comprueba en la especie de ser el hijo el que entrò en Religion, pues se continùa en el padre el vsufructo que antes de la profession estaua causado (148.) en sus bienes peculiares.

Hallamos igual, y aun ventajosa prueba en nuestro derecho del Reyno; pues como aquel primer dominio que compete al padre en los peculios del hijo sea firme, y no sujeto a perderse, sino en los casos que el derecho dispuso: aunque el nueuo del Codigo, y Authenticas (149.) introduxeron con la distincion de los bienes adventicios, y quasi castrenses, capacidad de retener el hijo dominio en los bienes que adquiria, y le siguiò el derecho de las Partidas (150) con las calidades, y reservaciones que avian dispuesto los Emperadores; nunca abdicaron del padre en caso de premorir el hijo, el derecho que le confiriò, y continuaua la patria potestad; antes sobre los peculios formaron diversos establecimientos algunos injustos, segun notaron (151.) Autores graues. Conque antiquadas las ficciones que con la emancipacion (152.) avia introducido la sutileza del derecho Civil (violando la pureza del natural, como observa Francisco (153.) Conano) y quitadas las diferencias del suceder en dichos bienes, dieron nuestras leyes (154.) modernas al hijo absoluto adbitrio en la tercera parte, y dexaron por proprias al padre

las

(148.)
L.1.ibi: *In diem vitæ*. C. de bon. matern. l. fin. vers. sin verò. C. ad Tertull. Pinel. in d. l. 1. num. 39. & 42. Paschal. d. cap. 3. num. 35. Gratian. cap. 464. Massin. de cõfiscat. quæst. 35. num. 55. ex Salicet. in Auth. ingressi. C. de Episcop. & Cler. Roderic. Suarez in disp. maiorat. post l. post rem iudicatam num. 37.

[149.]
L. 1. 2. & 3. & l. cum oportet, & l. fin C. de bon. quæ liber. l. 1. & 2. C. de bon. matern. l. fin. §. si verò defuncta persona. C. ad Tertull. Petr. Greg. d. cap. 8 lib. 11. Syntag. Vacon. à Vacun. lib. 4. declarat. 57. Paschal. de virib. patr. potest. d. cap. 3. Ant. Gom. in l. 48. Taur. n.

(150.)
L. 5. tit. 17. part. 4. l. 13. tit. 1. part. 6. latè Greg. Lop. in d. l. 5. verb. *El vsufructo*.

[151.]
Avendañ. in l. 6. Taur. glos. 4. nu. 5.

(152.)
L. si ab eo C. de legitim. hæred. l. fin C. de emãcipat. liber. §. fin. inst. de legit. agnat. succes. Ant. Gom. in l. 6. Taur. num. 4. Azeved. in d. l. 1. tit. 8. lib. 5. num. 46.

(153.)
Lib. 6. comm. cap. 6. num. 1.

(154.)
L. 6. Taur. l. 1. tit. 8. lib. 5. Recop. quod intelligas iuxta limitationem assignatam num. 162. & Azeved. in d. l. 1. num. 56.

L. fin.

las otras dos porciones, borrando en vnas, y otras la distincion de bienes adventicios castrenses, ò quasi castrenses; el derecho que los Emperadores avian dado contra toda razon a los hermanos, para concurrir (155.) con los padres en la sucesion abintestato de los hijos, y quitando tambien al hijo la testamenti faccion que el derecho le avia concedido en los bienes castrenses, reduciendo a bienes de los padres la sucesion de las dos porciones: en tal manera, que aunque saliesse el hijo de la potestad civil, por matrimonio, ò por otro privilegio, y causa, adhuc no tuuiesse disposicion en ellas; (156.) pero dexãdole tã absolutamente la tercera, que siendo asi, que cometiendo el hijo crimen de heregia, no se confiscauan sus peculios por pertenecer al padre, segun dexamos fundado; ha lugar la confiscacion despues de la ley de Toro, en la tercera parte de su caudal, como lo aplaude el (157.) señor Fermosino.

De todo lo qual resulta probada nuestra consequencia, y que perteneciendo al dicho N. con dominio, ò causa cierta, que le produce ex postfacto; las dos tercias partes que señalò la ley, desde el dia de la adquisicion de su hijo, se incluirân en la confiscacion que el dicho N. contraxo por el crimen de la heregia, pues sobreviuio a su hijo, y le pertenecen sus bienes con derecho de presente, (158.) no de futuro, que es el caso en que los

(155.) L. fin. C. comm. de success. Auth. de hæred. ab intest. ven. §. si igitur Auth. defuncto. C. ad Tertull. §. 2. inst. quib. non est perm. fac. test. l. 4. tit. 13. par. 6 Avend. l. 6. Taur. glos. 2. num. 2. & 3. & glos. 4. & 6. Cervant. d. l. 6. num. 30 Azeved. in d. l. 1. à num. 54. Matienç. glos. 3.

[156.] Greg. Lop. in l. 6. verb. *Padre*. tit. 17 part. 4. ex Ant. Gom. in l. 6. Taur. Molin. de primog. lib. 2. cap. 9. num. 21. Cevall. quæst. 794. à num. 4. Hermos. glos. 8. l. 11. tit. 4. part. 5.

(157.) Referens Cald. Pereg. in l. si curatorem habens verb. *Læsis* nu. 152. Vald. & Canter. in quæst. 1. num. 39. de tangent. punit. delict. Sanch. in præcept. Decalog. cap. 15. num. 7. & 10. D. Fermosin. d. alleg. 35. num. 12. sed est intelligenda sine preiudicio vsusfructus paterni, vt infra à num. 168.

(158) Bart. in l. quoties num. 2. ff. de nouation. vbi Paul. de Castr. num. 5. *Quantū ad illa iura quæ erant in esse producta tempore confiscationis*. Caroc. de excussion. part. 1. quæst. 16. Fern. Arias de Messa lib. 3. var. cap. 42. nu. 4. Ricciul. de iur pers. extr. grem. lib. 5. cap. 32.

Arg.

los DD. no admiten la confiscacion.

Y si se dixere que quando supongamos radicado en el Fisco, desde el instante que delinquiò el padre el vsufructo que gozaua en los bienes del, y aquella suspensa propriedad que despues se perficiona, no quedò en nuestro caso persona (159.) en quien pueda obrarse la ficcion. Respondemos, que aunque N. padre, estuuiesse muerto civilmẽte (160.) por el delito, al tiempo que muriô naturalmente su hijo; para causar la reunion, y para que reviuiesse el dominio paterno; no fue necessario mas que el vsufructo que estaua ya transferido en el Fisco; porque segun doctrina de Bartulo, y muy individual de nuestros terminos, (161.) como se considera, y se finge, que los bienes del hijo fueron siempre porcion de los del padre; basta para la acrecencia que aya bienes suyos, aunque falte la persona: como sucede en el derecho de acrecer, del qual tambien es capaz el Fisco, (162.) y aun del fideicommisso, y substitucion que compete por contrato, (163.) por ser titulo, y adquisicion particular.

Ni tampoco nos embaraza si opusieren, que las doctrinas alegadas acerca del vsufructo, y acrecencia de propriedad, no corren en esta especie, porque siendo N. instituido heredero de su hijo, en las dos tercias partes de los bienes cessa la confusion de peculios, y dominio del padre, y debe ser tenido por herede-

(159.)

Arg. l. quoties, ibi *Nec existente conditione illam contingere nouationem. quoniam nunc cum existit conditio non est persona, quæ obligetur.* ff. de nouation. plura ad confirmationem apud D. Fermosin alleg. 31. num. 16.

(160.)

Demosthen. apud Liban. declam. 16. *Decreto mortuus sum: amisi ciuilem animam.* Ideò Cicero olim exul, iam restitutus, natalem redditus sui cõgratulatur Attico lib. 3. epist. 20. plura apud D. Nicol. Anton. de exilio lib. 2 cap. 6, l. verum, §. fin. ff. pro socio. l. 1. § fin. ff. de bonor. poss. contr. tab. l. 4. § si deportatus, ff. de bon. liber. Cuiac. lib. 3. observ. cap. 10. D. D. Ioan. Chumazero select. disp. 10. num. 3.

(161.)

Bart. in d. l. proponebatur, ff. de Castr. pecul. *Hic non fingitur patri quæsitum, sed fingitur in eius bonis semper fuisse: ideo sufficit semper extare bona patris, licet persona defuerit.* Quia portio accrescit portioni non personæ, vt in iure accrescendi l. si Titio fructus, §. 1. ff. de vsufr. Ant Fab. in C. quand. non potent. part. de fru. 1. num. 5. l. si totam, ff. de acquir. hæred. l. Papinianus, ff. ad Trebell. Duaren. de iur. acresc. lib. 2. cap. 6. Cevall. comm. quæst. 69.

(162.)

Ex Vulpell. consil. 112. num. 9. & 10 Baiard. ad Clar. quæst. 78. num. 107. Guazin. de confiscat. concl. 15. limit. 16. num. 41. Seraph. Masin. eod. tract. d. quæst. 35. num. 25. remissiuè ad Bellon. de iur. acrescẽd. cap. 7. quæst. 66 per tot. vbi in terminis omnem lapidẽ mouit.

(163.)

Mar. Cutell. de donat. contempl. matrim. tract. 2. discurs. 1. special. 37. per tot. qui num. 7. ait. *Secundo quia in contractibus cessat causa caduci, cum sint particulares acquisitiones ac radicatæ in consensu promittentis ac stipulantis qui ex suo consensu ac negotij contractu, nõ solum acquirit sibi, sed omnibus alijs.* Olea de cession. iur. tit. 3. quæst. 10. n. 8. in fin.

Ant.

redero, (164.) de cuyo titulo, y efecto es incapaz, por hallarse criminoso en la heregia al tiempo que se le defiere.

Pues dado caso que cessasse la ocupacion iure peculij, y se vistiessen los peculios de la naturaleza de herencia, como titulo mas honorifico, y fin que motiuô la institucion legitima, para que cessasse la injuria de la exheredacion, ò el olvido (165.) en tan estrecho parentesco; la ley de la sucesion no hizo mas que determinar, segun dexamos ponderado, las dos tercias partes de la legitima, y confirmar la prelacion de los hijos, del hijo en concurso de la sucesion con el abuelo, y comunicarsela tambien a la muger deste, siendo viua; (*) pero no en quanto a la participacion de el vsufructo que le compite por la patria potestad, (166.) ni violarla en los demas efectos adquiridos.

Y asi se reduciràn a bienes peculiares las dos porciones, y obrarà la fuerça del dominio antiguo; porque no debe producir diminucion lo que se introduxo por aumento, como lo arguyò Croto (167.) en terminos de la dote profecticia, que pleno iure se le adquiria a la hija.

Y aun no queda esta conclusion en la fuerça de argumento; pues llanamente afirma con autoridad comun, (168.) nuestro Don Iuan de Roxas contra Antonio Gomez, que aunque la ley

T quinta

(164.)
Ant. Gom. in d. l. 6. Taur. num. 2. Matienç. d. cap. 1. glo. 3. tit. 4. lib. Recop.

[165.]
Auth. § ceterum, ib. *Sola enim nostre serenitatis intentio est, à parentibus, & liberis iniuriam preteritionis, & exheredationis auferre.* C. de inof. testam. l. nliú. §. sed etsi portio, ff. de legat. præst. l. si patronus ff. de confirm. tut. Cicer. pro Quint. *Haredem reliquit hunc Quintiu, vt ad quem summus maror morte veniebat, ad eumdem summus honor quoque perveniret.* Ossuald. lib. 6. comm. cap. 19. lit. A. Michael Graf. recept. sent. § testamentum quæst. 35. num. 3. Merlin. de legitim. lib. 5. tit. 2. quæst. 1. num. 9 Spin. in specul. testam. glos. 17. nu. 46.

(*)
Nam hoc solùm innovatum est, vt sit liberorum, prima causa successionis d. Ant. Gom. num. 3.

(166.)
Ant. Gom. in d. l. 6. num. 12. ex l. fin. C. ad Tertul.

(167.)
In repet. l. frater à fratre. ff. de condict. indeb. apud Paschal. de patr. potest. d. part. 1. cap. 3. num. 40.

(168.)
In epitom. successi. cap. 29. à nu. 23. vsque 28. Tell. d. l. 5. num 3. Gom. in l. 48. Taur. num. 7. Roderic. Suarez in l. postrem iudicatam, in d. disp. maiori cat. nu. 37. Covar. cap. quia nos num. 2. de testam. Peralt. de hæred. inst. in rubr. num. 181. Molin. de primog. lib. 2. cap. 9. à num. 22. Mier. de maiorat. part. 1. quæst. 1. num. 46. Alvarad. de coniect. ment. defunct. lib. 2. cap. 1. num. 8.

Vltra

quinta de Toro concediò con la testamenti faccion, libre disposicion al hijo de familias en la tercera parte de sus bienes; no se estiende la facultad a perjudicar al padre en el vsufructo que gozaua en dicha porcion; y que assi solo se le adquiere en la propriedad al heredero del hijo, hasta que muere el padre: question que aviendola tratado D. Iuan del Castillo, (169) la cōcluye diziendo, que fuera cosa dura el apartarse in iudicando, & consulendo de la parte afirmatiua.

Y no obstarà vltimamente, si se opusiere la comun, y assentada conclusion, de que la confiscacion de bienes contraida por crimen de lessa Magestad humana, ò divina, no comprehende los adquiridos despues del delito, (170.) en tanto grado, que la legitima del hijo Herege, ò traydor, no se incluye en la confiscacion, muriendo el padre despues de ser el hijo delinquente: (171.) y que a este exemplo, y por identidad de razon, no deberàn comprehenderse en la confiscacion del dicho N. las dos tercias partes que la ley le señalò por legitima en los bienes de su hijo.

Porque representamos, que el derecho que el hijo tiene a los bienes del padre, no se reputa formado, sino condicionado, (172.) y futuro; y por esso no capaz de transmitirse al Fisco; pero el derecho que el padre tiene en los bienes del hijo, es cierto, y presente; porque

[169.]

Vltra adductos n. antecedenti, arg. l. 1 §. in autem proprietarius. C. communi. de manum. Matienç. in l. 4. tit. 4 glos. 3. num. 3. & 4. & in l. 1. tit. 8. gl. 3 num. 18. lib. 5. Recop. Gutierr. pract. lib. 2. quæst. 40. Avendañ. in l. 5. Taur glos. fin. Spino de testam part. 4. rubr num. 15. Mendez de Castr. in l. cum oportet. C. de bon. quæ liber. part. 1. num. 53. & part. 2. num. 130. Castil. de vsufruct. cap. 68. nu. 29. vbi post enumeratos aliquos sententiæ contrariæ assertores. *Ex quibus rationibus dubia remanet adhuc præfata quæstio, quamvis in iudicando, & consulendo durum esset à prima opinione recedere.*

(170.)

L. si mandatero §. is cuius, ibi: *Quia publicatis bonis, quicquid postea adquiritur non sequitur fiscum* ff. mandat. l. eius qui §. 1. ibi: *Bona quoque quæ tunc habuit cum condemnaretur, publicabantur*, ff. de testam. cap. fælicis. ib: *De postmodum acquisitis repetitio nō denegatur*. de pæn. in 6. Angel. in l. quoties, ff. de nouat. Mieres de maiorat. d. 1. part. quæst. 1. à num. 351. Merlin. controu. cent. 2. cap. 20. & 21. Arias de Messa lib. 3. var cap. 11. num. 13. Olea de cession. iur. tit. 3. quæst. 10. num. 23. D. Fermosin. alleg. 30. per tot.

[171.]

Garleval. de iud. tit. 3. disp. 20. n. 5. Farinac. quæst. 24. à num. 15. Giurb. ad cōsuet. Messanens. cap 4. glos. 5. à nu. 18. Merlin. de legitim. lib. 3. tit. 1. q. 33 Seraphin. Massin. de confiscat. quæst. 28. nu. 11. Apud quos ampliatur cōclusio in omnibus delictis etiam atrocissimis, licèt autument posse induci iure statutario, vt pater pro filio delinquente teneatur solvere legitimam. Hodiern. ad Surd. decis. 367. Merlin. d. quæst. num. 7. & Massin. d. q. nu. 16.

(172.)

L. in suis, ff. de liber. & posthum. Speculat. tit. de execut. sent. §. sequitur vers. quid si filios fam. & vers. quidam tamen dicunt. Gigas de crim. læs. Maiest. quæst. 18. Bald. in l. si qua pæna ff. qui sunt sui, vel alien. Covarr. lib. 2 var. cap. 8. num. 7. vers. hoc delinquēte filio. D. Fermosin. d. alleg. 35. num. 37 Hermosil. glos. 2. l. 8. num. 20. & gl. 1. tit. 5. l. 13. num. 8. part. 5.

Dist.

que

que luego que el hijo los adquiere, establece en ellos el padre el vsufructo, y la propriedad suspensa; (173) y en llegando el caso de morir el hijo, retiene los bienes por proprios, no los adquiere, ni como sucesser, ni como heredero; ni se pueden antes juzgar por futuros; ni despues por nueua adquisicion, el dominio que en ellos se entera, y perficiona con la muerte del hijo.

Confirmase esta respuesta, reparando que la eficacia que incapacita al herege, para la adquisicion, y le constituye muerto, para transferir en el Fisco sus derechos, se funda, no en realidad natural, sino en ficcion; la qual puede obrar en los bienes futuros, y en los que el reo no tiene derecho causado, como en materia capaz de la ficcion, extincion del sujeto, y repugnancia al origen de la adquisicion; pero si en el reo se halla antes del delito algun derecho natiuo, ò formado, aunque imperfecto; se transfiere absolutamente en el Fisco; (174) por la regla de que a èl passa quanto al heredero estraño; (175) y despues se perficiona sin obstancia del medio tiempo; por el principio de que desvanecida, ò resuelta la qualidad suspensiua, queda perfecto el acto. (176).

Tenemos de ello, y en terminos de sentencia capital, decision expressa en (177) la especie de aver pactado el padre la restitucion de la dote, en caso que muriesse constante el matrimonio, la

(173.)

Dict. l. placet. ibi: *Confestim adquirere ei cuius est in potestate, neque momento alio quo subsistere in persona eius*, ff. de adquir. hered. d. l. cum oportet. §. non autem, ibi: *Plenissimam potestatem*. C. de bon. quæ liber. Amay. d. adit. pag. 15. *in quo etiã pater habet proprietatem licet suspensam, nisi filius disposuerit*. Vide sup. num. 104.

(174)

Bart. adductus nu. 158. Paul. de Castr. d. l. quoties nu. 3. ff. de nouation. *Quantum ad illa iura, quæ erant in esse producta tempore confiscationis*. Menoch. cons. 101. num. 30. vers. non obstant. D. Hermosin. alleg. 27. num. 13. *Verum in ibi potius est, vt illa pars assignata mulieri debet applicari fisco, omni euentu ex quo post sibi donationem factam in hæresim incidit, cum facta fuerit domina*.

(175)

Vltra adductos. n. 34. Sixt. de Regalib. lib. 2. cap. 12. num. 37. Menoch. de arbitr. cas. 137. num. 4. Peregrin. de iur. fisc. tit. 1. lib. 5. num. 57. Cutell. de donat. contempl. matrim. discurs. 2. part. 2. num. 14.

(176)

L. lex vectigali, ff. de pignor. l. ex duobus §. 1. ff. de in diem add. ct. vbi Bart. Alberic. & Salicet. cap. nuper de donat. inter. Ant. Gom. var. tom. 2. cap. 3. num. 8. Petr. Barbos. in l. quia tale num. 86. ff. solut. matrim. Salgad. de Reg. protect. part. 4. cap. 14. num. 19. Larrea decis. 76. num. 5.

[177.]

L. inter socerum, § fin. ibi: *Quòd si mulier in matrimonio decesserit, ex stipulatu, fisco dotis actio quæreretur*; de pact. dotal. l. sed si alia §. fin. ff. de bon. damnat. Petr. Barbos. l. si constante in prin. §. 1. num. 21. Mieres d. part. 1. quæst. 1 nu. 353. Baiard. ad Clar. quæst. 78. nu. 108. Guacin. de confiscat. conclus. 13. limit. 18. num. 41. Carroc. de excussion. par. 1. quæst. 16. Ricciul. de iur. person. lib. 5. cap. 32. num. 36. Mess. d. lib. 3. var. cap. 42. num. 4. Olea de cession. iur. tit. 3. quæst. 10. num. 11.

In

Sos

la hija a quien la dio; pues responde el I. C. que si se purificasse la condicion, siendo ya el padre reo, toca al Fisco el derecho de la recuperacion, por estar producido, y causado al tiempo del pacto, y considerarse esto bastante para transferirse: como ponderando la decision de dicho texto, resolviò (178.) Alexãdro, a quien siguieron los antiguos, diziendo, que todas las vezes que en el reo se halla algun origen, ô principio de accion, passa al Fisco sin embargo de la incapacidad, y aunque se perficione en tiempo inhabil: sentir que aconsejò Tomas Gramatico (179.) en el caso de confiscacion de bienes del Mariscal de Napoles, declarado por rebelde.

Y porque pueden replicarnos, que la decision deste texto procede en derechos condicionados que nacen de contrato; los quales sin disputa passan al Fisco por la interuẽcion de los dos contrayentes, en quienes se funda derecho seguro, aunque pendiente su perfeccion del complemento de la condicion; (180.) no empero en las disposiciones testamentarias, por pender solo de la voluntad del testador que no basta a conferir derecho, si no subsiste al tiempo de la delacion la persona que le merecio el amor: (181.) recurriremos a decision irrefragable, qual juzgamos es la constitucion de los Emperadores Arcadio, y Honorio, (182.) a donde causa este efecto el ministerio de la ley, al igual que defendemos la obra

en

(178.)
In l. si marito, ff. solut. matrim.

[179.]
Conf. crim. 7.

(180.)
§. ex conditionali, inst. de V. O. l. si quis 57. ff. eod. l. necessario, vers. *Quod si pendente*, ff. de pericul. & comm rei vind. l. quoties. C. de donat. quæ sub mod. Ant. Gom. var. 2. cap. 11. nu. 36. Quod intellige in conditione casuali, vel mixta, non in potestatiua, l. si decẽ cum petiero, ff. de V. O. Castill. tom. 5 controv. cap. 14. Olea de cession. iur. tit. 3. quæst. 10. num. 8.

(181.)
L. neque adiecit. ff. pro socio, quam illustrat Pinel. l. 1. part. 3. num. 60. C. de bon. matern. Pichar. l. in d. §. ex conditionali num. 10. & ad tit. ff. de vulg. & pupill. substit. cap. 2. num. 19. Ant. Fabr. lib. 15. coniect. cap. 6. & 7. D. Ioseph Vela tom. 1. dissert. 11. à nu. 5. Solorçan. de iur. Indiar. tom. 2. lib. 2. cap. 11. à num. 46.

(182.)
L. quisquis, §. vxores. C. ad l. Iul. Maiest.

L. res

en los peculios. Señalando, pues, los bienes que son capazes de confiscacion en el crimen de lessa Magestad, aviendo dispuesto en diversos casos, llegaron al de la donacion propter nuptias, hecha por el marido antes del delito; y porque en los demas crimines estaua determinado que permaneciessen en la muger absolutamente los bienes donados, y se confirmasse la donacion con la muerte civil; (183.) declararon, que si la muger passasse a segundas bodas, y por su reiteracion malograsse la propriedad de la donacion propter nuptias, (184.) todo perteneciesse al Fisco, y no a los hijos, (185.) en fuerça del dominio antecedente, que se consideraua reservado en el marido, si la muger passasse a segundo matrimonio. Del qual derecho, ya causado, no le pudo priuar la incapacidad, con que la traycion le afectò, ni su delito constituirle tan muerto, que no reviuiesse la capacidad de transferir en el Fisco aquellos bienes, como proprios del reo; y en essa conformida lo resolviò Andres Fachineo (186.) a fauor del Fisco, contra la muger, hijos, y herederos del marido.

Y en essa conformidad tambien espera el Fisco Real de la Inquisicion, ha de executarse en quanto a las dos tercias partes de la herencia del dicho N. Sin que para el efecto de la reunion, y acrescencia fuesse neces-

(183.)
L. res vxoris. C. de donat. inter. l. si qui posthac. C. de bon. proscript. l. sed si mors, ff. eod. Ant. Gom. in l. 40. Tau nam. 91. P. Molin. disp. 659. Farinac. quæst. 25. à num. 130. Castro Palao d. tract. 4. disp. 5. punct. 3. num. 2. Masin de confiscat. quæst. 38. num. 59. Hermosil. d. glos. 1. & 2. l. 2. tit. 4. part. 5. n. 9. Quod privilegium est peculiari vxori, & ideò non habebit locum in marito. d. l. res vxoris, ibi *Quia pudicitiæ premio cessit.*

(184.)
L. fæminæ. l. generaliter. C. de secūd. nup. An. Fab. in C. tit. eod. difā. 2. quod accipias ex causa lucratiua. d. l. fæminæ, ibi: *Cuiuslibet munificę liberalitatis.* Alvar. Valasc. consult. 16. nu. 8. Mart. de succes. legal. part. 1. quæst. 5. art. 2. à num. 13. Mart. Cutell. de donat. contempl. matrim. discurs. 3. partic. 3. n. 3

(185.)
Dict. §. vxores, ibi: *Tempore, quo vsusfructus absumitur, omnia ea fisco nostro relicturas esse cognoscant, quæ iuxta legem filijs debebantur.* Ant. Fab. in C. tit. eod. ff. diffin. 3.

(186.)
Lib. 9. controvers. cap. 35. *Et licet ea bona vxoribus donata fuerint vel relicta: tamen non fuerunt eis plene iure, & vt nostri loquantur irrevocabiliter acquisita, sed revocabiliter, scilicet si ad secundas nuptias convolauerint, tunc enim ea tenentur filijs primi matrimonij reservare, iuxta l. Femine. C. de secund. nupt. Hoc igitur ius filiorum occupat fiscus, sicut & cętera bona, ac iura patris perduellis.*

fario

sario acto alguno, ni noticia suya, por obrarlo el ministerio de la ley; la qual siempre habla (187.) y en nombre, y vez del interesado da la providencia necessaria, para que se logren los efectos de su disposicion; como en terminos bien proporcionados se resuelve en el derecho de repeler el hijo el gravamen de la legitima, pues passa al Fisco, aunque el hijo no lo aya contradicho (188.) en vida; en fuerça de obrarse por ministerio de ley, y provenir por titulo particular, que son tambien los fundamentos que señalan los DD. para que la legitima, y el suplemento de ella, se transmitan absque agnitione, à qualesquier (189.) herederos; y con tanta irrevocabilidad que no debe admitirse su renunciacion en dictamen de muchos. (190.)

Y para que cessen las paridades donde ay doctrina individual, citamos la que enseña Antonio Pichardo, (191.) en los mismos terminos de ocupar el padre iure peculij los bienes del hijo de familias; protestando el mismo Autor que es singular en aver tocado, y resuelto este punto, no obstante que la vtilidad de la question pudiera aver ocasionado a no olvidarla los Escriptores; y señalando por vno de los efectos de la dicha ocupacion iure peculij, el causar la reunion, ò consolidacion de dichos bienes peculiares, sin que el padre aya declarado su voluntad de hecho,

(187.)

L. Arriani. C. de hæret. L. 1. ibi: *Quæ etiam nullo verbo præcedente posit ab ipsa lege induci.* C. commun. de leg. Bald. in l. scimus in prin. C. de inoffic. testam. l. quoniam in prioribus, & ibi Roder. Suarez a npl. 10. num. 1. 2. & 4. & in 3. limit. ad l. Reg. Ant. Gom. tom. 1. cap. 11. num. 25.

(188.)

Fachin. lib. 12. controv. cap. 10. Merlin. de legit. lib. 3. tit. 2. quæst. 17. à nu. 8. Farin. cons. 159. num. 39. Ciriac. cõtrovers. 148. per tot. Seraphin. Massin de confiscat. quæst. 35. num. 22. alleg. decis. Rot. Rom. recent. decis. 342. nu. 3. *Vbi assignatur ratio incõvencibilis, quod cum onus de legitima reyciatur ministerio legis, non est opus, quod filius contradicat, dum lex pro ipso prouidit.*

(189.)

Noal. de transmiss. cas. 10. nu. 1. Tam fragatur de hæredibus suis, quam extraneis, nam quoad hoc nullam agnoscũt differentiam Boer. decis. 250. Gail. lib. 2. observ. 120. num. 16. & 131. nu. 12. Mantic. de coniect. lib. 7. tit. 8. nu. 10. Cras. in §. legitima quæst. 37. Mar. Cutell. de donat. contempl. matrim. discurs. 2. particul. 2. num. 31.

(190.)

Cras. §. de transmissione quæst. 29. num. 9. Peregr. de fideicom. art. 3. nu. 131. Bald. in l. vnic. nu. 9. C. de his qui ant. apert. tab. Menoch. cons. 77. lib. 1. Gratian. discept. for. tom. 2. cap. 271. à nu. 1. Merlin. de legit. lib. 3. tit. 2. q. 29 à num. 10. Fõtanel. de pact. nupt. claus. 4. glos. 9. part. 5. num. 122. Carleval. de iudic. tit. 3. disp. 25. num. 19. plura invenies melioris notæ apud Larream decis. 55. à num. 4.

[191.]

In §. mortuo, inst. de acquis. per arrogat. num. 9. *Et nequis arbitretur supradictam quæstionem tantum de nomine (quod aiunt) esse, licet nullus hic, neque alibi in hac materia consideraverit, ego animadverto, multum interesse inter successionem iure hæreditario, & occupationem bonorũ iure peculij. In illa enim requiritur declaratio*

tio

V

cho, ò de palabra, que es el caso mismo que se ha procurado defender en este alegato, y manifestar que sin controversia alguna debe executarse en las dos tercias partes de dicha herencia la cōfiscacion declarada a fauor del Fisco, en todos los bienes, derechos, y acciones del dicho N. judayzante. Seuilla a 29. de Iunio de 1665.

Doct. D. Iuan Gonçalez de Salcedo.

tio voluntatis adeuntis verbo, vel facto ꝓ gerit. 8o. de acquir. hæred. & ante additionem decedens non transmittit. l. vnic. §. in nouissimo, vers. hæreditatem. C. de caduc. tollend. in hac, consolidatio fit cum bonis patris, & ideò etiamsi decedat antequam bona vindicet, transmittet. l. 1. §. si is qui de collat. bonor.

cho, ó de palabra; que es el caso mismo que se ha procurado defender en este alegato, y manifestar que sin controversia alguna debe executarse en las dos tercias partes de dicha herencia la cōfiscacion declarada a fauor del Fisco, en todos los bienes, derechos, y acciones del dicho N. judayzante. Seuilla a 29. de Iunio de 1667.

Doct. D. Iuan Gonçalez de Salcedo.